✠

INFORME IVRIDICO.

POR

LOS PADRES ESPAÑOLES, Religiosos de la Serafica Orden de Nuestro Padre San Francisco de las Prouincias de los Doze Apostoles de Lima, y de San Antonio de los Charcas del Reyno del Perù.

QVE SE HAZE AL CAPItulo General, para el Voto consultiuo que ha de hazer à la Sagrada Congregacion de Eminentissimos Cardenales de Obispos, y Regulares.

SOBRE

La Alternatiua, que està estatuida para la eleccion de Prouinciales, Custodios, Difinidores, Guardianes, y otros oficios honorificos, y de voz, y voto.

1  VPVESTO seguro es, que la Alternatiua està *capitulariter* estatuida, y roborada con Confirmaciones Apostòlicas, y Determinaciones Regias, y Consulares, con expediciones de Cedulas Reales, y Consultas Consiliares del Supremo de las Indias.

2 Y siendo tan votiua la obediencia, merito, y humildad en ella entre los Padres de nuestra Sagrada Religion Franciscana humildissima, no solo en los preceptos de los Padres Superiores, sino tambien de la sagrada Religion nuestra Madre, por la ley diuina, promulgada por el Espiritu Santo, *cap. 6. Prouerbior.* ibi: *Conserua fili mi præcepta patris tui, & ne dimittas legem matris tuæ. Liga ea in corde tuo iugiter, & circunda gutturi tuo. Cum ambulaueris, gradiantur tecum: cùm dormieris, custodiant te, & euigilans loquere cum eis. Quia mandatum lucerna est, & lex lux: & via vitæ increpatio disciplinæ.*

3 Y por el Testamento, y Regla de nuestro Seràfico Padre, confirmada por la Sede Apostolica, ibi: *Præcipio firmiter per obedientiam fratribus, vniuersis, quod vbicumque sint, non audeant petere, aliquam litteram, in Curia Romana per se, neque per interpositam personam, neque pro Ecclesia, neque pro loco aliquo, nec sub specie prædicationis, &c.* Et posteà, ibi: *Et firmiter volo obedire Generali Ministro, & alteri Guardiano, quem Deo placuerit mihi dare*; & posteà, ibi: *Et omnes alij fratres, ita teneantur firmiter obedire Guardianis suis, & facere officium secundum regulam.*

4 Se vè que faltan à estos preceptos, y se inquietan, y resisten à ellos, molestando, y embaraçando con sus recursos los Padres Criollos, à vna tan sagrada, y ocupadissima Congregacion (mas que todas) las de la Curia Romana, pretendiendo enmedio de sus grandes

des ocupaciones,que sus propuestas aparentes tengan algun abrigo.

5 Pero la Sagrada Congregacion, prudentissima,y muy experimentada de los negocios Regulares, se ha servido,y dignado de cometer este negocio al Capitulo General celebrado en Toledo este año de 1682.para que la consulte de las razones deducidas por vna,y por otra parte,segun la carta escrita de orden,y mandato de la Sagrada Congregracion al Eminentissimo Señor Cardenal Millini,Nuncio Apostolico en estos Reynos de España, cuyo tenor es el siguiente.

6 *Relata in Sacra Congregatione ab Eminentissimo D. meo Columna controuersia orta inter P.P. Minores Obseruantiæ Sancti Francisci Prouinciæ Limensis, & de los Charcas in Indijs Occidentalibus, quoad alternatiuã Officiorum inter naturales, & non naturales. Hi Eminentissimi D.D. mei censuerunt, huiusmodi negotium proponendum esse in proximo Capitulo Generali pro voto consultiuo tantum, quod in simul cum rationibus à partibus, in cap. Inde deductis ad hanc Sacram Congregationem transmittendum erit; & interim mens eminentiarum suarum est, vt executio breuis suspensa remaneat quoad Patres de los Charcas, quibus etiam liceat additum effectum ad Vrbem accedere, huius eminentiam vestram de mandato eiusdem Sacræ Congregationis certiorem facio, vt illud partibus participare, & illius executionem procurare vellit, & intereà eius manus humiliter deosculor.* Romæ die 9. Ianuarij 1682.

7 Y porque en fuerça,y cumplimiento deste Capitulo de carta, es precisa la obediencia del Capitulo General, dando exemplo obediente à sus indiuiduos; y està obligado à consultar las razones de vna,y otra parte.

8 Y para que se pueda hazer la consulta con la

mis-

misma discrecion de la carta, proponen los Padres Españoles las que les assisten, y están calificadas por la Religion, confirmaciones Apostolicas, y expediciones de Cedulas Reales, y Consiliares referidas.

9 La Sagrada Congregacion habla de la controversia de Alternatiua, que ha sucedido en las dos Prouincias de Lima, y de los Charcas, y de ambas pide la consulta, juntamente con las razones *hinc inde deductis*. Pero llegando al punto de la suspension del Breue confirmatorio, no manda se suspenda la execucion en quanto à la Prouincia de Lima, con que en quanto à ella, la dexa preexistente, y intacta, y no ay que consultar en lo suspensiuo.

10 Y en quanto à la Prouincia de los Charcas nò se atreue à dezir el escritor de la carta, que la Sagrada Congregacion resolviesse *provt Congregatio* la suspension del Breue, y solo dize, ibi: *Et interim mens eminentiarum suarum est, vt executio Breuis suspensa remaneat quoad Patres de los Charcas*; y à estos se les permite licencia de ir à Roma: de que resulta parecer firme, que respecto de no auer mandato de la Congregacion, *per viam pracepti, neque alio modo*, que suspenda la execucion del Breue Apostolico, y que solo es vna mente, que parece interpretò el escritor de la carta al Capitulo General, no debe suspender la execucion, y menos considerando, que el Breue es de su Santidad, y que sobre lo mandado por su Santidad no puede auer suspension sin consulta, y mandato suyo expresso, y assi la consulta del Capitulo General avrà de ser *quoad effectum devolutiuum*, como en la Prouincia de Lima.

11 Esto supuesto, es necessario para discurrir en lo valido, y legitimo de todo lo obrado cerca de la Alternatiua hasta oy, en vna, y otra Prouincia, presuponer breuemente el origen, y lo que dèl se ha discurrido.

12 El primer establecimiento de la Alternatiua fue en el Capitulo General, que se celebrò en Roma por el año passado de 1664. cuyas palabras, sacadas enteramente, y à la letra de las Constituciones impressas en Roma el mismo año, fol. 31. son las siguientes: *Præcipit Capitulum Generale, vtroque Discretorio, annuente, ac etiam partibus auditis, vt deinceps ad conseruandam pacem, fraternamque concordiam stabiliendam, fiat in Prouincijs Peruanis Alternatiua, sicuti in Prouincijs Nouæ Hispaniæ.*

13 Esta Alternatiua se refiere à la de la Nueua España, y para saber lo que contiene el referente, es preciso poner lo que expressa el relato.

14 En el año de 1645. se establecio la Alternatiua por el Capitulo General, que se celebrò en Toledo el mismo año, que està en las Constituciones impressas dèl, fol. 13. ibi:

15 *Capitulum Generale confirmat Alternatiuam in Prouincia Sancti Iosephi de Tucatam eo modo, quo ex consensu Patrum eius Prouinciæ fuit confirmata à Reuerendissimo P. Fr. Ioanne Merinero præterito Generali Ministro*; & posteà, ibi:

16 *Prætereà Diffinitorium Generale declarauit, quod in Prouincia Nominis Iesu de Guatemala in Noua Hispania obseruetur Alternatiua, inter Patres dictos Criollos ex vna parte; & inter Patres dictos Cachupinos, & filios Prouinciæ ex alia, & quod cætera officia æqualiter diuidantur inter prædictas duas partes*; & posteà, ibi:

17 *Capitulum Generale disposuit, quod in Prouincia Sancti Petri & Pauli de Michoacam obseruetur Alternatiua hoc modo, quod Fratres Cachupini cum medietate filiorum Prouinciæ faciant vnam partem, & Fratres Criolli cum alia medietate filiorum Prouinciæ faciant aliam: in cæteris obseruetur, quod in Prouincia de Xalisco*; & posteà, ibi:

18 *Præ-*

18 *Præterea sancitum fuit, quod in Prouincia Sancti Francisci de Quito in Regno Perusino seruetur Alternatiua inter Religiosos, qui dicuntur Cachupini, & filij Prouinciæ ex vna parte; & inter Religiosos dictos Criollos ex altera eo modo quo disposuit, & ordinauit Reuerendissimus P. Fr. Ioannes Merinero Generalis præteritus litteris suis. Die 4. Maij anno Domini 1641.*

19 Presuponese asimismo (sabido ya lo determinado en la Nueua España, y en Quito, vna de las Prouincias del Perù) que en el Capitulo General, que se celebrò en Valladolid el año de 1670. se confirmò la Alternatiua del año de 1664. y se declarò ser necessaria su observancia, y se mandò inviolablemente guardar, y executar en aquellas Prouincias en que no estuuiere establecida, debaxo de las penas establecidas por las Constituciones anteriores: consta de las Constituciones impressas de dicho año de 670. fol. 59. ibi:

20 *Diffinitorium Generale prospiciens maiori paci, & concordiæ Prouinciarum Occidentalium Indiarum censet necessariam obseruantiam Alternatiuæ alias per Constitutiones Generales statutæ pro dictis Prouincijs: adeo ipsam confirmat, & sub pœnis taxatis per dictas Constitutiones; præcipit inuiolabiliter obseruandam committitque Reuerendissimo P. Commissario Generali Indiarum in Curia Regis Catholici residenti; vt maximopere inuigilet super ipsius executionem in illis Prouincijs, in quibus vsque modo non est stabilita.*

21 Vltrà, se presupone, que en el Capitulo General, que se celebrò en Roma el año de 676. se hizo instancia por las Prouincias de Lima, y de los Charcas, sobre que se determinasse si auia de proseguir la Alternatiua, ò no; y el Capitulo General comprometiò la prouidencia, y disposicion en los RR. PP. Ministro General, y Comissario General de Indias, q̃ residia en

la Corte del Rey Catholico,con las palabras siguientes:

22 *Pro causis Prouinciarum Indiarum Occidentalium concernentibus,quæ in hoc Capitulo fuerunt propositæ Diffinitorium Generale compromisit,in Reuerendissimum P.N.Ministrum Generalem,& Reuerendissimum P.Commissarium Generalem Indiarum in Curia Regis Catholici consistentem;vt habitis earum notitijs,quæ in Capitulo desiderauantur prouideant, & disponant, prout in Domino magis expedire iudicauerint.*

23 Para la firmeza desta comision, se recurriò à la Sagrada Congregacion de Eminentissimos Cardenales de Obispos,y Regulares,y se consiguiò decreto, para que dichos RR.PP.General,y Comissario General determinassen,y estatuyessen juntos lo que les pareciesse sobre dicha Alternatiua, segun su arbitrio, y prudencia,en quietud,y beneficio de la Prouincia de Lima,revocando para esto el decreto, que supone se auia dado el año de 64.cuyas palabras son como se siguen.

24 *Sacra Congregatio Eminentissimorum Sanctæ Romanæ Ecclesiæ Cardinalium negotijs, & consultationibus Episcoporum,& Regularium præposita,veris existentibus narratis,& prævia suprascripti decreti ab ipsa Sacra Congregatione dicto anno 1664.emanati reuocatione: censuit committendum prout præsentis decreti tenore committit P.Ministro Generali Ordinis, & P. Commissario Generali Indiarum, vt coniunctim procedentes ad præscriptum decreti Capituli Generalis circa ius prædictæ Alternatiuæ,id statuant adque decernant, prout eorum arbitrio, & prudentia quieti, & beneficio præfatæ Prouinciæ Limanæ in Domino, magis expedire censebunt non obstantibus quibuscumque. Romæ 12.Iunij 1676.*

25 Con estas comissiones procedieron los Reueren-

ren-

rendissimos Padres General, y Comissario General à ver, y examinar los instrumentos autenticos, que se presentaron, y los informes que vna, y otra parte hizieron, y pesadas las razones de ambas, determinaren la Alternatiua en la forma siguiente.

26 *Todo lo qual visto por Nos por los instrumentos autenticos que se nos presentaron; y vistos assimismo los informes de la vna, y de la otra parte, y pesadas las razones que por vna, y otra se alegan, en virtud de la autoridad à Nos concedida, no solo por el compromisso del Difinitorio del Capitulo General arriba puesto, sino por el Decreto de la Sagrada Congregacion de Regulares referido. Ordenamos, y mandamos se establezca, y obserue en la dicha Prouincia de los Doze Apostoles de Lima, la Alternatiua de oficios entre los Religiosos de ella nacidos en las Indias, y entre los nacidos en España, y de hecho la establecemos en la forma siguiente. Que el Prouincial vn trienio se elija, y sea de la vna parte, de forma que si muere, ò por otra causa dentro del trienio vacàre el Ministro Prouincial, el Vicario hasta la celebracion del Capitulo, sea, y se elija de la parte mesma, y otro trienio se elija, y sea de la otra, en la mesma forma; y el Custodio, si lo huuiere, se elija, y sea de la parte de que no es el Prouincial, en la forma dicha; y que de los quatro Difinidores, los dos siempre se elijan, y sean de la vna parte, y los otros dos de la otra; y en quanto à las Guardianias, y otros oficios de voto, se elijan indiferentemente de entrambas partes, segun la calidad, meritos, y aptitud de los sugetos, con tal que el Guardian de la casa principal siempre alterne de vna, y otra parte, por trienios, y siempre fuera del Prouincial, ò Custodio, y los Difinidores se elijan, y aya de la parte menor à lo menos diez con Guardianias, ò oficios de voto, para que dellos con mas libertad se puedan elegir los dos Difinidores; y en quanto à las Leturas, y demàs oficios, assi de ho-*

honor, como de carga, se elijan indiferentemente, guardando la justicia distributiua, y atendiendo à los meritos mayores, y mayor aptitud, segun las Constituciones Generales de la Orden, sobre lo qual encargamos à los Electores sus conciencias.

27 Para mayor firmeza desta determinacion, se obtuuo, y consiguiò Bulla de confirmacion de la Santidad de nuestro muy Santo Padre Innocencio Vndezimo, expedida en 26. de Iunio de 1677.

28 Y porque se considera estar muy engolfada la parte contraria, enturbiando el agua que se ha de beber, y se desea enseñarle el norte, àzia el qual nauegando lograrà el fruto, siendo licito (y aun necessario) passar las olas del mar Bermejo, para que se passen huyendo de Egypto con Moysen, que conduce à la tierra de Promission, y no con Faraon contra el Pueblo de Dios, que sepultan, se haze este discurso legal.

29 Diuidiràse en tres partes para su mejor comprehension.

30 En la primera se fundarà lo valido, y justificado del Capitulo General del año de 1664. en que se estatuyò la Alternatiua, y del Breue de la Santidad de Alexandro Septimo, confirmatorio de dicha Alternatiua, y que tuuo mayor firmeza, justificacion, y seguridad con la determinacion del Capitulo General del año de 1670.

31 En la segunda, que tambien fue valido, y justificado lo determinado por los Reuerendissimos General de toda la Orden, y Comissario General de Indias, en virtud de las comissiones del Capitulo General, y de la Sagrada Congregacion de Eminentissimos Cardenales de el año de 1676. y que lo mismo procede en la Bulla confirmatoria de nuestro muy Santo Padre Innocencio Vndezimo del año de 1677.

32 En la tercera, se fundarà, que las determina-

cio-

ciones de Alternatiua, y confirmaciones Apostolicas son executiuas por su naturaleza, sin embargo de qualesquier apellaciones que se interpongan dellas, y luego se establecerà la question principal.

PARTE PRIMERA.

33 Para el conocimiento seguro de la validacion de lo determinado en el Capitulo General del año de 664. se presupone, que los Capitulos Generales de las Religiones Regulares se convocan para diuersos efectos, que pertenecen à lo vniuersal de cada Religion, *videlicèt*, para la correccion de costumbres, obseruancia de la Regla, coercicion de los delinquentes, decision de las controversias que ocurren, y la reformació de todo el Orden, *ex disposit. Conciliarij in cap. 2. Sess. 24. de reformat. Concilij Trident.* ibi: *Prouintialia consilia, sicubi omissa sunt pro moderandis moribus, corrigendis excessibus, controuersijs componendis, alijsque ex sacris Canonibus permissis renouentur*, y aplicando este texto à los Regulares, lo refiere *Rodriguez*, *Lezana*, y otros que junta *el P. Pellizario in Manuali Regular. tract. 9. cap. 8. 58.*

34 El Capitulo General se compone de los Prouinciales de todas las Prouincias, y de sus socios, y discretos, y muchas vezes de los Prelados de cada vno de los Monesterios, *Lezana tom. 2. cap. 12. numer. 16. Pellizar. dict. tract. 9. cap. 8. num. 53.*

35 La potestad del Capitulo General es suprema, y mayor que la del General de cada Religion, *& suprà ipsum Generalem, ad puniendum, & deponendum eum Suarez tom. 4. de Religion. tract. 10. cap. 4. num. 16. Lezana dict. tom. 2. cap. 12. nu. 7. Pellizar. dict. tract. 5. cap. 8. num. 60. vsque ad 63.*

36 Desto proviene, que las determinaciones del

Ca-

Capitulo General son estatutos, y leyes obligatorias en todos los Religiosos particulares, y Comunidades, à la similitud del derecho ciuil, que se constituìa en cada pueblo antes que se conociesse la Regalia de los Principes, y se les diesse por el pueblo su imperio, y potestad de establecer leyes, *ex §. Ius autem ciuili, & §. Sed, & quod principi placuit instit. de iure naturali gentium, & ciuili, Pelizar. dict. tract. 9. cap. 8. num. 63. Peirinis in Formular. Prælatorum Regul. tom. 3. litt. C. cap. 3. notab. 1. Rodriguez quæst. Regul. tom. 1. quæst. 41. artic. 2.*

37 Para hazer estatutos, y leyes los Capitulos Generales, no se requiere por derecho mas solemnidad que la conuocacion legitima de todos los indiuiduos que han de concurrir en èl, como supone el *Texto Conciliar in cap. 2. sess. 24. de Reformat. Tridentin.* y lo que en èl explica *Agustin. Barbos. à num. 1.* con muchos Autores que refiere, y lo manifiesta la experiencia, de que testifican, y suponen los Autores Religiosos, *Rodriguez, Lezana, Peirinis, & Pellizario suprà relati.*

38 La razon es, porque conuocandose para el Capitulo General las personas primeras de todas las Prouincias, y Conuentos, que tienen toda el conocimiento, y experiencia necessaria para dar su parecer, y consejo al cuerpo Capitular, estando este legitimamente junto, tiene todo lo necessario para saber inquirir la verdad, y resolver lo mas conueniente para el buen regimen de qualquiera Prouincia, y Comunidad, manifiestanlo las palabras *del Padre Pellizario, dict. tract. 9. cap. 8. num. 63. in medio*, ibi: *Tum quia potestas ferendi, leges etiam perpetuas est omninò necessaria ad bonum regimem vnius cuiusque communitatis, vt ostendit Suarez de legibus, lib. 4. cap. 1. num. 15. & constat ex eo quod futilis esset gubernatio, nisi adesset necessitas præcipiendi, data autem tali potestate in Religionibus (sicut omni-*

nò

nò dari debet) iam apparet illam non posse vlli rationabiliter attribui, quàm Capitulo Generali: quippè in quod conueniunt viri, Ordini primarij, pietate, doctrina, prouidentia, ac rerum experientia, singulares qui proinde, opportuniora consilia prævere, ac vtiliora statuta edere possunt.

39 Y el señor Cardenal Luca, tan docto, practico, y experimentado, *tract. de Regul. discursu 2. num.* 26. lo comprueba con las palabras siguientes: *Sed etiã ac fortiùs, quia potissima causa conuocandi statutis temporibus comitia Generalia, respicit totius Religionis, ac singularum eius partium regimem tam spirituale circa obseruantiam Regularem, quàm etiam temporale, & economicum, cum singuli Prouintiales, ac socij, vel discreti relationem faciant de Prouinciarum statu, ac stilis, vt ita dignoscatur an adsint abusus, quibus occurrit posit, nouusque Minister Generalis alijque Diffinitores, vel officiales in vniuerso regimine deputati informationem habeant de statu vniuersæ Religionis, ac singulorum partium.*

40 De las quales se manifiesta, que la Regalia de los Capitulos Generales es economica, y de jurisdicion voluntaria, y no contenciosa, sino politica; assi lo entiende, y funda latissimamente *noster D. Salzedo de Lege Politic. lib. 2. cap. 22. num. 17. vsque ad* 44. *ex cap. In singulis, de Statu Monachor. cap. Cum omnes, de Constitut. cap. 2. Session. 24. de Reformat. Trident.* y las autoridades de *Felino, Rodriguez, Fr. Geronimo Garcia, Lezana, Prospero Fagnano, Eminentissimo Luca, & alijs pluribus.*

41 Y no dudandose por las partes, como no se duda, ni puede, sobre que el Capitulo General fuesse convocado legitimamente, resulta por necessaria consequencia, que validò el establecimiento, y ley de la Alternatiua.

42 Eſto ſupueſto, y que para hazer leyes, y eſtatutos el Capitulo General no obra con juriſdicion cõtencioſa, ſi con la economica, y politica, proviene que no es neceſſario que aya peticiones de vnas partes, y contradiciones de otras, y baſta qualquiera propoſicion que ſe haga en Capitulo para dar materia ſuficiẽte en que diſcurrir, y tratar ſi es conveniente, ò no à la Religion *ingenere*, y à las Prouincias *in particulari*, ò à las Comunidades, y indiuiduos: y auiendo hallado propoſicion por peticion, ò memorial, que firmò el Padre Fray Ignacio de Yrarraga, Cuſtodio de la Prouincia de Lima, y el Padre Fray Franciſco Perez de Ybieta, Cuſtodio de la de los Charcas, y otros por las de Quito, Santa Fè, y Chile, con poderes generales de ſus Prouincias, para informar, y alegar lo que fueſſe en vtil dellas, tuuieron los Padres Capitulares peticiones, y propoſiciones dellas; y hallandoſe como ſe hallò en el Capitulo General, como Prominiſtro de Lima, el Padre Fray Franciſco de Andrade, y el Prominiſtro de los Charcas, que ambos eran Criollos, y perſonas de intervencion, y voto en el Capitulo General, es indubitable que oyeron la propoſicion, y que la impugnaron, dando ſus razones contrarias à la Alternatiua; y entendidas por los Padres Capitulares, y conferidas entre ſi, con las noticias que cada vnò tenia de el eſtado de las Indias, las deſeſtimaron, reſolviendo la Alternatiua con la clauſula *Vtroque diſcretorio annuente, & partibus auditis*; y en eſta forma ſe hazen, y eſtablecen las leyes, y ſe dà credito à las aſſerciones de el que las haze, y promulga, *ex l. fin. C. de ll. Ioan. Garcia de Nobilit. Gloſſ. 2. à num. 20. D. Valenç. conſ. 4. numer. 116. D. Salgad. de Regia Protect. p. 1. cap. 1. num. 23. addentes ad Molinam de Primog. lib. 1. cap. 3. n. 17. & lib. 4. cap. 9. num. 20. Valeron de Tranſact. tit. 4. q. 2. num. 22. & 23.*

43 Y todos estos Autores dizen, que en el Principe, que establece las leyes, siempre se presume justa causa, y que contra su assercion no se admite probança en contrario, y los *Adicionadores de Molina dict. lib. 4. cap. 9. num. 20.* y Valeron, *dict. titul. 4. q. 2. num. 23.* dizen, que se dà credito à qualquiera Iuez, que en su decreto judicial *pro interponenda transactione, aut alienatione rei prohibite alienare*, dize que fue *causa cognita, atque iusta habita.*

44 Y respecto de que queda fundado, que el Capitulo General tiene la Regalia de establecer leyes, y hazer Estatutos, es preciso se le crea como à Principe de su Religion, y que no se admita prueba en contrario, y el pretender infringir su resolucion, se debe reputar por crimen *Sacrilegij*, por la disposicion de la *l. Disputari, C. de Crimine Sacrilegi*, ibi: *Sacrilegi enim instar est dubitare an dignus sit, quem elegerit Imperator*; y la *l. fin. C. de legibus*, reprehende por superbos, fastidiosos, y hinchados, à los que menosprecian el sentir de quien establece las leyes, ibi: *Quid enim maius quid santius Imperiali est Maiestatis, vel quis tantæ superbiæ fastidio tumidus est, vt Regalem sensum contemnat.*

45 Esta reprehension tiene mayor altura, y grauedad, atendida, y considerada la confirmacion Pontificia, de la determinacion Capitular, y concessión de Alternatiua; porque por la disposicion del *cap. 1. y 2. de Confirmatione vtili, vel inutili*, se dà mas grado de validacion, y justificacion por las Confirmaciones Apostolicas, à las resoluciones confirmadas; y se prohibe, que sin nueuo mandato de la Sede Apostolica, no se puedan inquirir, questionar, ni definir; y no auiendo los PP. Criollos obtenido licencia, ni mandato Pontificio para no obedecer, y ser oidos, han incurrido en la ofensa de inobedientes, no solo à su Religion,

su

ſu Madre, ſino à la Mageſtad Pontificia; la qual, confiando de tantos PP. graues, y Religioſos, y zeloſos, y experimentados del bien de ſu Religion, no dudò en la confirmacion de ſu reſolucion, acreditandola de valida, y juſtificada, y que ſe podian auer mouido, no ſolo *pro conſeruanda pace*, *& concordia* de aquellas Prouincias, ſino por motiuos arcanos, que la hizieſſen mas firme, y no era conueniente propalarlos, y ſe debe creer fueron, conſiderar, que era, y es neceſſario eſperançar, y alentar à los Eſpañoles, para que con el cebo del premio proximo paſſen à las Indias, y tomen el Habito, y ſe animen, y inclinen à los Eſtudios, y à la virtud Religioſa, y con el aumẽto poſsible ſe afiance, y aſſegure la obediencia de los Indios à la Religion Catholica, y à la Sede Apoſtolica, y à ſu Principe, y Rey Chriſtiano Catholico, y ſe ponga medicina preparatoria à el mal que diuerſas vezes ſe ha experimentado en inclinarſe, y alborotarſe los Indios Barbaros, queriendoſe reſiſtir de la obediencia Ecleſiaſtica, y Regia, en que los Eſpañoles Chriſtianos han experimentado muchos eſtragos, y tragedias laſtimoſas. Mas de eſto ſe dirà con extenſion en la queſtion principal.

46 Con que parece indubitable, no ſolo lo valido, ſino lo juſtificado de la determinacion del Capitulo General año de 664.

47 Y ſi ſe conſidera lo reduplicado en la determinacion del Capitulo General, que ſe celebrò en el año de 1670. pueſto à la letra en el *numero* 20. de eſte diſcurſo, con lo apretado de las penas, y encomendado en la execucion para ſu practica, y obſeruancia, propalò la Religion, ſin queſtion, ni duda alguna, que ha tenido, y tiene por vtil, y juſtificada la Alternatiua, *argum. text. in l. 1. §. Sed ſciendum, ff. de edilit. edic.* ibi: *Ego puto ediles tollendæ dubitationis gratia vis de eodem*

dem idem dixisse, neque dubitatio superesset, la razon nace de las palabras de la *l.cum pater 77.§.Filius matrem 23.ff.de legat.2.*ibi:*Nam enixæ voluntatis preces ad omnem successionis speciem porrectæ videbantur*.

48 Esta repeticion Capitular supone que huuo proposicion, conferencia, y resolucion entre los PP. del Capitulo, y que tuuieron presente la repugnancia de los PP. Criollos, y sus razones, y motiuos para no obedecer la Alternatiua establecida por el Capitulo General el año de 664. hecha por el P. Fr. Pedro Castellon, Pro-Ministro de la Prouincia de Lima, en prosecucion de la suplica que interpuso por decreto de ella ante el R. P. Fr. Miguel de Molina, Comissario General, que entonces era del Perù, quien se la admitiò con termino de dos años, para que en ellos lleuasse despachos contrarios, con apercibimiento, que passados, se daba por establecida la Alternatiua, de que ay testimonio con insercion de todo, dado por el P. Fr. Francisco Rosellon, Notario Apostolico, y autenticado por otros dos Notarios; y que las desestimaron, y condenaron, passando à confirmar la Alternatiua, *ex dispositione text.in cap.suborta de sent.& re iudicat.cum vulgat.* por la jurisdiccion que tienen los Capitulos Generales de confirmar, ò infirmar lo resuelto por el antecedente, aunque estè confirmado por la Sede Apostolica *in forma communi*, por Priuilegios especiales Apostolicos, y especialmente por *el indulto de Pio III.que refiere el P.Rodriguez, quæst.Regul. tom. 1.quæst.68.art.5. Peirin.tom.1.Priuilegior. Constitut. 8.Iulij 2.num.3.Pellizar.dict.tract.9.cap.8.num.70. & 71.*

49 Con que parece, que auiendo la reuista que se permite en las Religiones por los Capitulos Generales, ay executoria, que impide la Audiencia, y prouocacion, que quieren intentar los PP. Criollos, *ex dis-*

positione textus in l.1.& tot.tit.C.Non licet tert. prouocari,& in Clement. 1.de sentent.& re iudic.& in capit. finem litibus de dol.& contumat.

50 Y de aqui prouiene la respuesta del Decreto de la Sagrada Congregacion de Eminentissimos Cardenales, su fecha de 20. de Iunio de 1664. en que se mandò *super sedem in executione præfati decreti omninò*, refiriendose à la Alternatiua concedida en el mismo año de 664. porque, como este Decreto mirò à impedir la execucion de dicha Alternatiua de dicho año de 64. limitadamente no se extendiò, ni pudo extender à la determinacion del año de 660. *ex regul. text. in l. in agris limitatis, ff. de adquirend. rer. domin.* antes bien limitandose à la execucion, preseruò la Sagrada Congregacion la reuista, y conocimiento del Capitulo General, que se auia de seguir inmediatamẽte, *argum. text. in l. cum præter, ff. de iudicijs*, ibi: *Cum præter vnum ex pluribus iudicari vetat cæteris id committere videtur.*

PARTE SEGVNDA.

51 En esta parte se propuso discurrir sobre lo valido, y justificado de la determinacion de los Reuerẽdissimos Padres General, y Comissario General, en virtud de las comissiones del Capitulo General del año de 76. y de la Sagrada Congregacion de Eminentissimos Cardenales del mismo año, y sobre la Bulla confirmatoria de nuestro muy Santo Padre Innocencio Vndezimo de 677.

52 La comission del Capitulo General es para que *prouideant, & disponant provt in Domino magis expedire iudicauerint, habitis notitijs, quæ in Capitulo desiderauantur.*

53 La de la Sagrada Congregacion es, *vt procedant*

dant ad præscriptum decreti Capituli Generalis circa ius Alternatiuæ, & id statuant adque decernant provt eorum arbitrio, & prudentia quieti, & beneficio præfatæ Prouinciæ Limanæ in Domino magis expedire censebunt.

54 Y por restringirse la Sagrada Congregacion à la Prouincia de Lima, se limitaron à ella en su determinacion los Padres Comissarios: y por ser ambas comissiones para proueer, y estatuir, *provt in Domino magis expedire censebunt*, segun su arbitrio, y prudencia vieren que conuiene à la quietud, y beneficio de Lima, con las noticias que se deseauan en el Capitulo General, resulta la question de derecho, *vtrùm ad validitatem prædictæ prouisionis sit necessaria citatio partium petitio, & responsio, siue contestatio receptio prouationum hinc, inde, & alia solemnia litium Ordinariorum.*

55 Esta question se resuelve *negatiuè*, atendidas las palabras de las comissiones, y disposiciones de derecho: porque las comissiones son para que tomen las noticias que se deseauan tener en el Capitulo General; y respecto de que queda fundado en la parte primera, que las noticias con que resuelven sus leyes los Capitulos Generales, no son pruebas que las partes ofrecen, ni citaciones, ni allegatos, sino informes de los Padres graues, y noticiosos, esto mismo se transfiriò en los Padres Comissarios con sus mismas qualidades, y naturaleza, por la regla vulgar de derecho, *subrogatum sapit naturam eius in cuius locum subrogatur, cum omnibus suis qualitatibus, & requisitis*, que se deduce de la *l. Si stipulatus 4. ff. de vsur. l. Si cum §. qui iniuriarum, ff. si quis caution. vbi Bart. Bald. Angel. & alij, l. Filiæ, §. Titia, ff. de condit. & demostrat. Gonçal. ad Regul. 8. Canc. glos. 5. § 9. num. 95. Cardin. Tusch. tom. 7. lit. S. concl. 757. à princip. Giurba in consuet. Senat. Missanen. cap. 12. Gloss. 2. num. 9.*

56 Los

56 Los Padres Comissarios, sin embargo de que podian conforme esta regla legal passar à proueer la Alternatiua, solo con las noticias informatiuas, todavia para mayor satisfacion, y quietud de las partes les oyeron sus informes, y vieron los instrumentos que se presentaron, y pesaron las razones que se propalaron, y resoluieron la Alternatiua, con tanta discrecion en cada vno de los oficios, como se vè por su Decreto, en que basta vèr su contenido *num.26.* y es ociosa la repeticion, y todas las vezes que dizen, que oyeron los informes de las partes, y vieron los instrumentos, y pesaron las razones, merecen plena fee por las doctrinas de los Adicionadores de Molina, y Valeron, que quedan referidas *suprà num.*

57 Por la disposicion de derecho, quando la comission para proueer, y estatuir, se concede *pro arbitrio, & consciẽtia*, no estàn obligados los Iuezes Comissarios à guardar las disposiciones de derecho, y la formalidad de los juizios, *ex dispositione text in l. quidquid, ff. de iudic.* ibi: *Non quidquid iudicis potestati permittitur, id subijcitur, iuris necessitati. Clement. 2. cum Gloss. verb. Valeat, de iudic. & in Clement. sæpè contingit, super eodem, verb. Valeat, de verbor. signif. Felin. in cap. sceptionem, num. 2. de sception. Bald. cons. 111. lib. 5. D. Salgad. de Regia protect. 3. part. cap. 13. num. 48. & 49. & D. Crispi Obseruat. 10. num.* dize, que no se puede sindicar al Iuez de qualquiera cosa que dexe de obrar, quando la determinacion se dexa à su alvedrio, *y la decis. de la Santidad de Gregorio Dezimoquinto 416. num. 2. & decis. 11. num. 3. y la decis. de Rota 235. part. 1. recent. Farinatij*, lo que refieren es juntamente con *Barbos. claus. 10. à num. 1.* que estas clausulas quitan las formalidades de los juizios, y solo atienden à dar facultad de arbitrar prudentemente, y como buenos Varones: y esto lo obseruaron los Padres

Co-

Comissarios con tanta puntualidad, que no faltaron à oir las partes, y conocer sus instrumentos, y pesar sus razones, y regular su arbitrio con la discrecion de oficios, que resulta de su determinacion.

58 Y respecto de que la Sagrada Congregacion no solo dexò à su arbitrio la determinacion del derecho de la Alternatiua, sino à su prudencia, para quietud, y beneficio de la Prouincia de Lima, como censores de lo que mas conuenga en el Señor, es manifestar, que no los quiso como Iuezes, sino como prudentes Varones en el Señor, apartandolos de lo estrepitoso de los juizios, como entre seculares, y que solo indagassen la verdad more religioso, como estila, y practica la missma Sagrada Congregacion, *in causis Regularium*, sin citaciones, libelos, ni contestaciones, pruebas comunes, y otras dilaciones, de que testifica el señor Cardenal Luca *in relat. Curiæ Rom. disc. 16. num. 25.* y como sucede en las mismas Religiones Regulares, *per dispositionem, cap. Qualiter, & quando el 2. de accusat. & per Constitutionem 4. Bonifacij VIII. relatam per Cherub. tom. 1. Bul. fol.* 140. que dispone, que en lugar de las disposiciones de derecho se obseruen las costumbres aprobadas por cada Religion, *de quo testatur Peirin. inform. Prælat. Regul. cap. 16. num. 2. in fin. & 3. litt. P.* y la costumbre desta Religion en las Alternatiuas, que se han concedido en la Nueua España, y en el Perù, ha sido como se ha supuesto en el hecho, *per simplicem supplicationem, & propositionem more Principis pro cuiusquam more Iudicis, vel Tribunalis contentiosi.*

59 Y quando el arbitrio es reduzido, *prout in Domino censebunt, & secundum conscientiam suam Deus est solus superior iudex, & non tenentur Iudices aliquẽ citare, Gloss. in Clement. 1. de offic. deleg. Bal. in l. de vno quoque, ff. de re iudic. latè Menoch. de Arbitr. lib. 1. q. 17. num. 14. D. Salgad. de Regia Protect. 3. part. cap. 13.*

F *num.*

num.39.& 44.præcipuè,quando non est positum verbum in commissione ad iudicium tuæ conscientiæ,vel aliud simile,sicut in præsenti non est positum, vt ratiocinatur, Lancel.de Attentat.2,part.cap.12.lim.10.n.11.Salgad.dict.cap.13.num.40.

60 Y quando los Comissarios de esta determinacion son el Generalissimo de toda la Religion,y el Comissario General de Indias, con la facultad de la Sagrada Congregacion,para hazer Estatuto, ibi: *Statuant*,mirando,no al interès de los particulares,si à la quietud,y beneficio de la Prouincia de Lima,ibi: *Quietè,& beneficio præfatæ Prouinciæ Limanæ,prout in Domino èxpedit*,tienen vnitiua su potestad, que es superior,y Paternal, *ratione curæ, & regiminis vniuersalis separata à iurisdictionali,qua gaudent Prælati inferiores Ordinarij, ex capit. ea quæ de stat. Monach. & ibi Panor. Nauarro, cap.2. de Regul. speculat. tit. de offic. Ordin.§.1. Fray Manuel Rodriguez, tom.1. quæst.Regul.21.art.1.& tom.2.quæst.1.art.10.Chisler.de iudic. Regul.cap.9.num.7.D.Salzed.de Leg.Polit.lib.1.cap.12.num.77.* tienen la presuncion de que mandan lo mas justo, y conueniente, *& solum restat obligatio parendi prona voluntate, & præcepto obedientiæ, Diuus Paulus Epistola 12.ad Roman. Diuus Bernard.de præcepto,& disciplina, Diuus Greg.lib.2.Dialogo de Mauris, Belarmin.de Monachis lib.2.cap.21.Clement.1.de statu Monach.D.Salzed.dict.cap.12.num.73.*ibi: *Quæ procedunt,supremi iudices ad conseruandam pacem, & vnionem inter Regulares,& num.78.& 79.*ibi: *Suisque Prælatis reliquerunt curam ex officio incumbentem, vt super gregem vigilent subditorum mores perscrutentur, & per visitationem inquirant, Clement.1.de stat.Monach. & num.78.* ibi: *Cùm vltra obligationem parendi præpositi voto teneantur,etiamsi difficilè mandatum Superioris existat prona voluntate parendum est Prælato,*

to, præcipuè in hac Religione ex testamento Diui Francisci posita, suprà num. 3.

61 Y porque no parezca, que vnos Padres tan Religiosissimos, y los primeros de la Religion elegidos por ella, se han dexado de gouernar con prudente, y discreto juizio, conformandose con la disposicion de derecho en el establecimiento de la Alternatiua, se desciende à fundar lo justificado de ella.

62 Y para el pleno conocimiento, se haze distincion de la voz *actiua*, y *passiua*, que compete à todos los Religiosos en la eleccion de Guardianes, Difinidores, Custodios, Prominist ros, &c, y en quanto à la *actiua* fundan de derecho, *ex cap. fin. 16. quæst. 7. cap. Abbatem, l. 18. quæst. 2. & cap. in ordinat. 61. distinct. cap. Quia propter diuersas, de elect. Prospero Fagnan. in cap. cum dilectus, de consuet. num. 10. D. Cardin. Luca de Regul. discurs. 1. num. 92. & discurs. 2. num. 1.* Pero respecto de que por la Alternatiua no se quita el voto actiuo à ninguno que le tiene, no se puede aplicar, ni dezir, que esta facultad se pierde; y aunque considerado, que el voto actiuo, siendo libre para elegir à quien quisiere el votante, si se excluyen de ser elegidos algunos Religiosos, no es tan amplio el voto, sino restricto, à los otros que quedan habiles, y capaces para ser elegidos; esta restriccion no està resistida de derecho, *immò*, permitida *præcipuè*, auiendo costumbre, ò prescripcion, *ex cap. Abbate, & ibi Glossa, verbo Consuetudinem, de verbor. signific. Abbas in cap. cum terr. num. 3. de elect. Vbi in electione de certo genere personarum dicit per hoc non tollit libertatem eligendi, idem Abb. in cap. licet, eodem tit. num. 12. Bald. in l. fin. §. Sed, & si quis, num. 26. C. Communia de legat. Nauarr. consf. 7. num. 1. de constit. Prospero Fagnan. in dict. cap. cum dilectus, de consuetud. num. 26. 31. vsque ad 34. Vbi ait Episcopum cum suo Capitulo posse ordinare, vt Monachi vnius Mo-*

naste-

ñasterij eligant, sibi Prælatum de gremio alterius Monasterij, quia non est contra ius, sed præter ius, & id ò permittitur, ex dict. cap. Abbate, de verbor. significat. & alijs ex consuetudine, vel præscriptione, cum quo conuenit, D. Luca referens se, & laudando Fagnan. vt nimium expertum, in his negotijs, in tract. de Regul. disc. 3. num. 10. & 11. Y auiendo en esta Religion la costumbre de auerse establecido, y obseruado diuersas Alternatiuas en el Generalato; y en las Indias son muy precisas, y concluyentes estas doctrinas, y mas con lo que funda el señor Luca *de Regul. disc. 2. à num. 17.* en comprobacion de la costumbre, para quitar del todo el voto actiuo à las Prouincias de España, y Italia en la Religion de la Trinidad.

63 Y por esta razon es, y ha sido licita la restriccion en la eleccion del Summo Pontificado *inter Eminentissimos Cardinales*, y en esta Religion la eleccion de General vn sexenio en los Citramontanos, y otro en los Vltramontanos, *& sic similiter in alijs Religionibus*, y en las elecciones de Obispos, Abades, y otros Prelados, y en las Dignidades, Canongias, y Beneficios de España, que haze su Santidad, se restringe à los Españoles, y en Francia à los Franceses, y en Aragon, y Valencia à los Aragoneses, y Valencianos, y las libres elecciones de los Obispos destos Reynos, se restringen en esta forma, y aun en los Beneficios simples la libre eleccion se restringe à los naturales de muchos pueblos, por la vtilidad publica, y comun dellos, que tienen, en que con la esperança del premio, se animen sus vezinos à crecer en la virtud, estudios, y prudencia, *vt testatur Prosper. Fagnan. in dict. cap. Cum dilectus, de consuet. num. 36. & 37. ex Aristoteles lib. 1. Politicæ cap. 13. & 14. Plato Dialogo 3. de legibus, Ciceron paradoxa 5. Pater Diana resolut. moralium, p. 1. tract. 3. resolut. 6. D. Salzedo de Lege Politica, lib. 2. cap. 19. num. 10.*

cum

*cum seqq & cap.20.à num.*40.donde con lugares de la Sagrada Escritura,y Politicas, exorna latamente este assumpto.Y son muy del caso las palabras del *cap.17. 4.Regum vers.26.* ibi : *Vt vadat , & habitet cum eis,& doceat eos legitima Dei terra*,hablando del Rey de los Assyrios,que embiò à sus Sacerdotes por Maestros,y instructòres de la tierra de Samaria.

64 En quanto à la voz *passiua* , de poder ser elegidos para las Prelacias,oficios,y magisterios, aunque todos los que tienen las qualidades de las Constituciones fundan de derecho,*ex cap. Abbatem in Monasterio 18. q. 2. cap.Cum dilectus , de consuetudine , cap. Quia propter diuersas,de electione,cap. Abbate,de verb. signific.& in eis Glos. & communiter DD. & Prospero Fagnano in dict. cap.Cum dilectus, de consuet. num. 10.* sin embargo es necessario considerar , que derecho es este que assiste,*vtrùm sit ius adquisitum,vel in spe,vel vtrùm sit ius in re,vel ad rem*;y assimismo es necessario saber,quandò se considera el derecho adquirido, y que especies tiene , y en que les cabe, ò no el perjuizio de derecho de tercero,para la claridad de la question que mueue en el punto de elecciones el señor Cardenal Luca *de Regul.dict. discurs.2. num.6. in fine , & 7.*

65 El derecho adquirido *tripliciter consideratur primo in spe vera,& ista subdiuiditur videlicèt,aut spes vera provenit ex dispositione iuris communis , aut ex dispositione hominis, secundo in spe imperfecta* , con la misma subdiuision de disposicion de derecho,ò disposicion de hombre,*tertio in spe contingibili.*

66 Tambien se considera el derecho adquirido con otra distincion mas facil de comprehender,*videlicèt,vel est ius in re,vel ius ad rem* , y de vna, y otra distincion hablan los textos,*in l.Patre furioso 6.ff. de his qui sunt sui, vel alien.iur. l. cum ita legatum , §. in fidei-*

fideicommisso,ff.de legat.2.l.fin.ff.de pact.l.Spem 3.Codice de donat.l. Non fraudantur 134.ff. de regul.iur. cap.fin.de translat.Episcopi,cap. Eo noscitur, de his quæ fiunt à Prælato,& ibi Abb.& latè Geronimo Gonçalez in Regul.8.Cancelar.Glos.9.num.94. cum sequentibus. Nicol.Garc.de Benefic.4.p.cap.3.num. 60. & latissimè D.Iuan de Escobar in tractat.de Puritat.& Nobilitat. proban.1.p.q.7.à num.2.Dom.Luca de Beneficijs, disc. 70.num. 14.& 15.

67 Y en el derecho adquirido, *cum iure ad rem, vel spes vera, quæ idem est*, si prouiene por derecho comun, y con èl se deroga, es valida la derogacion hecha por el Principe superior, y lo mismo procede, aunque consista en disposicion de hombre, si està en su origen, *vim capiat à iure communi, ex l.non fraudantur 134. de regul.iuris, tradunt communiter DD. in l. Gallus, §. Et quid si tantũ, ff.de liber.& post.Peregr. de fideicommiss. art.42.ex num.151.Ant.Thesauro decis.227.num.10.* y esto solo tiene vna limitacion, *videlicèt*, quando el derecho es adquirido *actu*, en el qual no se cree, que quiere el Principe perjudicar, *ex l.2.§.Si quis à Principe, ff.ne quid in loc.publ. l.quoties 2. l.rescripta 7.C.de præc.Imperat. offeren.Cap.quamvis de rescript.in 6.& cum pluribus, tenet D.Iuan de Escobar, dict.tract.de Puritat.& Nobilit.probanda, 1.p.quæst.7. num.2. vsque ad 6.* ibi: *Ius adquisitum tripliciter consideratur. Primò in spe, quod verè adquirendum venit, licèt, actu acquisitum, & posteà, num.5.* ibi: *Primò posse Principem ius in spe quærendum, quod à iuris communis concessione prouenit tollere, seu minuere, etiamsi consistat in dispositione hominis, dummodo primario vim capiat à iure communi potiùs quam ab hominum voluntate; nisi ius actu quæsitum fuerit, cui non est credendum, velle Principem præiudicium afferre.*

68 Y aplicando estas doctrinas al caso presente,

pa-

para exclusion de los Padres Criollos, veamos si su derecho en la voz passiua es adquirido *in actu*, y claro està que no le tienē; porque para tenerle, auia de auer precedido la eleccion, confirmacion, aceptacion, y possession actual de los oficios, y Prelacias, *ex dict. cap. Quamvis 8. de rescript. in 6. l. 2. §. Si quis à Principe, ff. ne quid in loc publ. dict. l. rescripta, C. de pracib. Imperat. offerend. D. Luca, dict. disc. 70. de Benefic. num. 14.* ibi: *Quando agitur de priuatione beneficij iam assequuti, & possessi, &c. Escobar, dict. quast. 7. 108. & 109.* de que procede, que no se pueden valer de este medio: ò si es el derecho que tienen, *in spe qua verè ventura est, vel ius in re*, que es lo mismo, y este tampoco lo tienē; porque para adquirirle, era necessario que huuiesse precedido la eleccion, confirmacion, y aceptacion, y que solo falte la possession, *cap. Si tibi absenti 7. de prabend. in 6. cap. fin. de conces. prabend. in 6. Gloss. celebris in cap. Quodam 40. de prabend. verb. Collatio. Nicolas Garc. de Benefic. 4. part. cap. 2. à num. 2. & cap. 3. num. 3. Gonçal. in Regul. 8. Cancel. Gloss. 15. §. 2. num. 1. Escobar, cum alijs plurib. dict. quast. 7. num. 27. & 108. vsque à 111. igitur*, no auiendo precedido estas circunstācias, tampoco se pueden valer de este medio. Y quando huuiera capacidad para valerse dèl, se pudo derogar, y quedò derogado su derecho, que venia à ser *concesso à iure communi, & in vim eius*, en fuerça de las determinaciones de los Capitulos Generales; los quales, como queda fundado son sus Principes tan superiores, que tienen la Regalia de hazer leyes, y Estatutos.

69 O si prouiene su derecho, *in spe qua verè ventura non est, sed cum aliqua possibilitate, vel cum iure ad rem*, que es lo mismo, y tampoco este le tienen. Porque para adquirir *ius ad rem* en las elecciones passiuas, es necessario, que à lo menos, preceda la eleccion, y en los Beneficios de Patronato la presentacion, ò la no-

nominacion del Patrono, como tenga la calidad de no poder variar, para que el elegido adquiera *ius adrem, ex cap. fin. de translat. Episc. & cap. Quam sit Ecclesijs 6. §. Cupientes de elect. in 6. extrauagant. si Religiosus 2. eodem tit. inter communes, tenet Gloss. in eius, & communiter DD. & in cap. illud 8. de iur. Patronat. & in cap. fin. de conces. præb. & in cap. eo noscitur de se, quæ fiunt à Prælat. Geron. Gonçalez, dicta Gloss. 15. §. 2. à num. 1. Garc. de Benef. dict. 4. part. cap. 3. num. 3. & 8. Agustin Barbos. de Potestat. Episcop. allegat. 72. num. 15. Escobar, dict. quæst. 7. num. 27. 33. & 35. &* 47. Y siendo como es indubitable, que no se han hecho elecciones, porque se trata del derecho de hazerlas, tampoco se pueden valer de este medio; y quando estuuieran en los terminos dèl, respecto de ser mas facil la derogacion deste derecho que proviene, *ex iuris communis dispositione, ex dict. l. Spem 3. C. de donat. & l. 3. §. Illud, vers. Adeò, ff. de suspect. tutor. cap. Quemadmodum 25. de iur. iurand.* ibi: *Turpius eijcitur, quam non admittitur hospes, Escobar dict. quæst. 7. num. 3. & 4. & 112. cum pluribus Doctor.* Y respecto de estar derogado con tantas repeticiones, es cosa fastidiosa, y temeraria el menospreciarlas, y bolverlas à poner en question, segun la palabra *Imperatoris de la l. fin. Cod. de legibus,* que quedan referidas *suprà num.*

70 Con quanta mas razon se podrà dezir esto, viendose claro, que los Padres Criollos, el derecho que tienen en la eleccion pasiua, es vna esperança remotisima, la qual *non est in aliqua consideratione ex dispositione iuris,* que permite, que se pueda renunciar por los Prelados en perjuizio de sus Iglesias, y por los deudores en perjuizio de sus acreedores, y en fraude del Fisco, *vt lato calamo exornat Escobar dict. quæst. 7. num. 20. & num.* 112. pone todas las leyes, textos, y autoridades ciuiles, y canonicas, que permiten facilmente

qui-

quitar, y impedir esta esperança; y en este mismo sentir es el lugar del *señor Cardenal Luca, dict. discurs. 70. de Benef. num. 14.* Y en terminos de Alternatiuas es muy copioso, y con grande concision refiere las distinciones antecedẽtes, *in tract. de Regul. disc. 6. à n. 9.*

71 Y quando es la derogacion *iuris tertij in vim legis generalis, & ob causam publicam*, como sucediò en los Capitulos Generales del año de 664. y 670. se pudo, y puede libremente derogar el derecho de tercero, aunque sea *in actu* adquirido, *ex l. Item verberatum 15. ff. de rei vendic. l. Lucius 11. ff. de euict. Escobar dict. quæst. 7. num. 11. & 127. D. Luca de Regal. discurs. 148. & magis in puncto, in tract. de Regul. discurs. 2. numer. 7.* ibi: *Sed agitur de prouisione perpetua, & vniuersale per viam legis, pro alicuius Religionis, vel Ecclesiasticæ vniuersitatis reformatione, ac meliori regimine prævio, etiam Sacræ Congregationis maturo consilio causa cognita, cum tunc absque dubio, id magis de plano procedat*; y respecto q̃ habla de estatuto de Religion confirmado por su Santidad, con intervencion de la Sagrada Congregacion, es proprissimo este lugar del caso presente, en que los RR. PP. Comissarios han determinado, con comission de la Religion, y de la Sagrada Congregacion, y despues ha auido la confirmacion Apostolica de nuestro muy Santo Padre Innocencio Vndezimo.

72 Y considerando, que estas proposiciones derogan del todo qualquier derecho, quanto mas seguramente proceden, viendose que la determinacion de los RR. PP. Comissarios no quitan la voz passiua *omninò*, sino que la restringen, *ex dispositione text. in leg. iuris gentium 7. §. Adeò 6. ff. de pact.* ibi: *Nam si potest tota res tolli, cur non & reformari?* Vltrà, porque esta restriccion la hazen con tanta prudencia, y equidad, que lo que reforman por vna parte, lo conceden con

 po-

poca diferencia por otra, respecto de que concediendo la Alternatiua vn trienio entre los Españoles solos, en el qual no gozan de la voz pasiua los Criollos, y otro trienio entre solos los Criollos, sin intervencion de los Españoles, les es mas facil conseguir el ser elegidos, que lo fueran si entràran en esta posibilidad los Españoles: Y porque los Criollos son mas en numero, y tienen la mayor parte de votos, y con ellos mouidos del natural afecto, que se tiene à los de la patria, amigos, y parientes, *ex l. qui habebat 99. ff. de legat. 2. l. Nec adiecit 9. ff. pro socio, Diu. Hieronym. relatus à Ioann Andr. in cap. quod alicui gratiosè, de reg. iur. in 6. num. 2.* ibi: *Dicens naturale esse, vt quis natale diligat solum, & nihil habeat dulciùs patria, nam vnicuique nostrum chari sunt parentes chari sunt liberi, & familiares, sed omnes omnium charitates vna patria complexa est, quod latè exornat D. Valenç. consil. 36. à num. 56. D. Solorçan. de Iur. Indiar. tom. 2. lib. 1. cap. 5. num. 70. Menoch. de Præsumpt. lib. 5. præsumpt. 12. à num. 8. Seneca lib. 9. Epist. 67.* ibi: *Nemo patriam, quia magna est amat, sed quia sua*: Es euidente, y muy creyble, que siempre se alçaràn con las Prelacias, y oficios: ha sido, y es muy necessaria la Alternatiua *pro conseruanda æqualitate.*

73 Vltrà: Porque asiste razon tan politica, vrgente, y publica, en que alternen los Españoles, que si no se les dà este incentiuo de premio, no solo no se aumentaràn, sino que se iràn extinguiendo los que ay, en graue daño de los mismos Indios, Prouincias, y de la Religion; porque bien notorio es, que por su alto espiritu, virtud, y fortaleza se han conquistado las Indias, y como fuertes Columnas las mantienen, y conservan en ambas sillas, Espiritual, y Temporal; y à los Religiosos Españoles los atienden, y veneran los Indios para su enseñança, y exemplo con superiores ven-

ca-

tajas, que à los Padres Criollos, por la razon diuina, que dixo Iesu Christo Dios, y Señor nuestro quando fue à Nazaret su patria à ilustrar con su enseñança, y doctrina diuina à sus paysanos, y patrienses; y viendo, que en lugar de aprender se escandalizauan, dixo: *Quia non est Propheta sine honore, nisi in patria sua, & in domo sua, & in cognatione sua. El Euangel. San Marcos cap. 6. num. 4. & num. 5. ait & non poterat*, ibi: *Virtutem vllam facere, nisi paucos infirmos impositis manibus curauit: & mirabatur propter incredulitatem eorum.* Y para la administracion de justicia nunca han sido buenos los de la patria, ni aun para el buen gouierno della, *vt refert Glos. in l. Hi qui in Prouintia 37. ff. ex quib. caus. maior.* ibi: *Sed quare prohibetur, quis in sua Prouincia assidere, respondeo propter suspicionem, ne quid gratiosè ageret. Item quia non timerent cum nemo propheta sit receptus sine honore, nisi in patria sua, leg. si eadem, ff. de officio assessoris, leg. vltim. Cod. de crimine sacrileg. leg. 3. Cod. de diuers. offic. lib.* 12. Y assi dize Alciato *de Præsumptionib. reg.* 1. *præsumpt.* 37. *num.* 1. à quien sigue Menochio *eodem tract. lib.* 5. *præsumpt.* 12. *num.* 8. que en la administracion de los bienes de las Ciudades son preferidos los originarios de ellas, *non autem in his quæ pertinent ad iurisdictionem, nam tunc præferendi sunt exteri.* Y en el *num.* 7. dize por el mesmo Alciato *præsumpt.* 36. *num.* 1. el grande interès de la Republica, en que nazcan mas hombres, y que el tener copia de ellos le importa mas que las riquezas, ibi: *Quia Reipublicæ interest plures homines nasci, leg. 1. ff. solut. matrim. & Ciuitatem hominum copia repleri, magis quam diuitiarum, leg. vltim. §. penult. ff. de bonis damnat. & leg. 2. in fin. Cod. de indict. viduit. tollend.* Y en el *num.* 10. refiere Menoch. el lugar de Plutarco *de libelo, & exilio*, en que propone los muchos Varones muy sabios, y prudentes: *Qui honoris,*

&

& virtutis amore patriam suam deseruerunt, & alio commigrarunt, ibi: *Quo circa (ait ille Plutharcus) & sapientissimis, & prudentissimis viris paucissimos in sua ipsorum patria funeratos inuenies; & nunc quoque (vt idem subiungit) optimus quisque, & probatissimus peragrè viuit, non pulsus, sed sponte alios transgressus, neque fugatus, sed fugiens ipse molestias occupationes; negotia quæ patria adferre solet. Olimque antiquis illis, vt videre est, lucubrationes quæ pulcherrime stant, maximèque probantur, adiuuante exilio à musis peractè, absolutèque sunt Thucydides enim belum ab Atheniensibus Peloponensisque gestum in Tracia, iuxta siluam captem nomine conscripsit: in Elia excillunte Xenophrō: in Epiro Philippus Timaas. Tauro menites, Athenis, Meganensis, Atheniensis, Androtiomine, Peloponneso, Poëta Bacchilides: qui omnes & alij plures patriæ exules non animum despondentes seipsos abiecerunt, sed animi sui excellentia, acumineque vsi exilium à fortuna quoddam viaticum accepere quo factum est, vt mortui viuant, & celebrentur vbique cum contra nullum eorum nomen supersit, quorum factionibus eiecti sunt.* Hæc Plutharcus: *Cuius ægregia præclaraque sententia me aliquando excitauit, vt derelicta viginti septem ab hinc annis patria, eiusque molestis in florentibus Italiæ Prouincijs, docendo, & scribendo quieto pacatoque animo degetem.*

74 Y el medio de atraer à los hombres de altura, y excelencia en la virtud, ingenio, y literatura, es la esperança de el premio, *Ciceron* 1. *de Oratore*, *quem etiam refert Menochio de præsumpt. lib.* 6. *præsumpt.* 100. *num.* 3. ibi: *Iustus adque honestus labor, præmijs adque explendore decoratur; & quidem ita natura ipsa animis etiam excellentibus insitum videtur, vt præmijs excitentur, adque ad suscipiendos labores muneribus propositis, alacriores reddantur, ac præmij spe etiam diui-*

no

no numine afflati tenebantur, vt obedientiæ pater Abraham, qui cum Deo loquens (*vt Genes. cap.* 15: *legimus*) *apertè dicebat Domine Deus, quid dabis mihi*, & *num.* 6. ibi: *Hinc miris in cœlum laudibus extolendus est Constantinus Imperator, qui in leg. Medicos, Cod. de professorib. & medic. lib.* 11. *multis propositis præmijs ob id inuitauit bonarum disciplinarum professores, quod sciret* (*vt ipse dixit*) *libentius docere.*

75 Y que los Españoles sean necessarios en las Indias, por su mayor excelencia, para la instruccion en la Fè Catolica, y en el gouierno politico, y que sea necessario concitarlos con el galardon de el premio, es tan copioso, y docto para su comprobacion el lugar del señor Solorzano, *tom.* 2. *de Iure Indiar. lib.* 2. *cap.* 1. *à num.* 29. & 33. que no hallamos vozes, ni terminos Castellanos, que lo puedan explicar con tanta eficacia, y energia, como sus mismas palabras; ibi: *Tertiò ex prædictis descendit hanc vtilissimam, quam probamus commendarum formam, vltra alias causas, & rationes, tribus præcipuè fulciri, quæ eam iustissimam, & vtilissimam reddunt, & iures regulis aliarumque nationum exemplis valdè conformem. Quarum prior est ipsorum Indorum tutela, & institutio, quæ commendatarijs iniungitur, vt nouæ fidei Tyrones, teneraque stirpes patrocinio, curaque veterum, protegantur instituantur Religionisque disciplina regantur. Altera vt in hijs Indiarum Prouincijs, homines nobiles, ac diuites, strenuique & veterani milites permanerent, qui in earum defensione, vbi opus esset, eadem virtute vterentur. Tertia vt Reges nostri Potentissimi grati animi specimen circa primos illos conquisitores, & quorum filios exhiberent, & benè Regibus de ipsis, & de Republ. meritis aliqua præmia conferrent, quod maximè Regalem celsitudinem decet.*

76 *Et vt à prima exordium sumamus non potest*

durum, ac nouum videri, quod Indique propter barbariem, & sui abiectionem seipsos defendere nequeunt, vel Christianæ, ac politicè gubernare Hispanorum Fidei, ac clientilæ quantum ad hæc attinet committantur. Nam vt ægregiè (vt solet reliqua) aduertit Acosta dict. lib. 3. cap. 11. pag. 321. Quid magis salutare dici potest, quam vt noui Christiani, veterum diligentiæ commendentur. Quod etiam in primæua Ecclesia in more fuisse; Dionys. Areopagita latissimè indicat de Ecclesiast. Hierarch. capit. 9. cum Fidei candidati probatæ vitæ susceptoribus traderentur piè, ac salubriter imbuendi adque officiosè adiuuandi, &c. Naturalis quippè ratio effecit, vt homines prudentiores sint veluti lex, hebetioribus, vt latiùs dixi 1. tom. lib. 2. cap. 7. num. 56. & seqq. & tradit Ioan. Garcia in tract. de Nobilit. in inscript. num. 1. & 2. vndè Græci ob præclara ingenia, & persuasionem intumescebant, & reliquos, totius Orbis gentes Barbaros appellabant, teste Euripide in Iphigenia.

77 Y por el contrario, que el natural de los Indios sea descuidado, y floxo, y que se contente con poco, y que es suma su desidia, y que es necessario inflamarla con el aliento, calor, y espiritu de los Españoles, lo pondera, y exorna tambien lata, y doctamente el señor Solorzano *dict. tom. 2. lib. 1. cap. 4. à num.* 101.

78 Y por esta razon los Reuerendissimos Padres Generales, y Comissarios Generales, como sus Prelados, y Pastores, que con la experiencia conocen sus ouejas con toda destreza (aun por el balido) han hallado ser necessario el establecimiento de la Alternatiua, *pro conseruanda æqualitate pace, & beneficio Prouinciarum*; y mas considerando, que auiendo sido los Padres Españoles, los que con su trabajo, y fatiga en los primeros tiempos de la Conquista se exhalaron en la conuersion, y instruccion de los Indios, y que no era justo que estos se alçassen con el premio, y desfrutassen

ſen lo que los Eſpañoles auian ſembrado por la razon que expreſsò el *Iuriſconſulto Scebola*, *in l. quod ſi minor,§.Scebola,ff.de minoribus*,ibi: *Si iam diſtracta hæreditate,& negotijs finitis ad paratam pecuniam laboribus ſubſtituti minor veniat repelendus eſt.* Y por lo que hablando de los Religioſos cerca de las Dotrinas, en excluſion de los Clerigos ſeculares, fundò, y diſcurriò el ſeñor Solorzano *dict. tom. 2. lib. 3. cap. 16. à num.*49.

79 Cuyas circunſtancias ſe ponderan en los terminos de elecciones de *Alternatiua*, como conſidera *Proſp.Fagn.in dict.cap.Cum dilectus, de conſuet. num. 52.& 53.ex D.Thoma,& Ioan. Andræas*,ibi: *Ad idem eſt doctrina Ioan. Andræas,in dict.cap.Cum terra,nu.4. verſ.Oppones,quem ibi ſequitur Cardin.num.3.vbi opponens, quod non valeat conſuetudo eligendi de certo gremio eo quod libertas electionis, poſsit in totum tolli, ſi ibi non eſſet,niſi vnus idoneus: nam electores neceſſe haberent illum eligere. Reſpondet hoc non facere conſuetudinem, ſed caſum, ſicut contingeret, ſi in Orbe, non eſſet, niſi vnus, vt idem Ioan. Andræas; & Cardin. not. in cap. Conſiderauimus, eod. tit. tales autem euentitios caſus non computamus, l. Iulian. ff. qui & à quib. cap. fin. de homicid.*

80 *Præterea conſiderandum eſt hunc caſum, non poſſe contingere, vt in natione excluſa reperiatur aliquis, qui ſit cæteris dignior. Ratio eſt, quia vt inquit D. Thom. in quodlib.6. artic.9. (aliquis poteſt dici melior dupliciter vno modo ſimpliciter, qui eſt ſantior plus habens de charitate. Alio modo dicitur aliquis melior quoad aliquid contingit autem quandoque, aliquem eſſe meliorem ſimpliciter, qui tamen non eſt melior quantum ad hoc, vt Prælationem ſuſcipiat, quia alius fortè poteſt Religionem magis iubare, vel per Conſilium ſapientiæ, vel per auxilium potentiæ,&c. Non ergo ſemper eſt præeligendus*

dus melior simpliciter, sed quoad aliquid) Hæc D. Thom. Quamuis autem possit dari casus, vt in illa natione exclusa reperiatur aliquis, qui simpliciter, & secundum se sit cæteris sanctior, tamen quia per eius electionem destruitur illud bonum publicum, quod considerauit Capitulum Generale in promulgatione illius decreti non debet censeri magis idoneus quantum ad aliquid, ac proinde non est præligendus. Hinc iuramentum in electione Romani Pontificis non fit simpliciter de sanctiore eligendo, sed in hæc verba. Testor Deum, qui me iudicaturus est, quod eum eligo, quem secundum Deum iudico eligere debere, vt in Constitutione Gregorij XV. æterni Patris filius. Et in hac ipsa Congregatione quamuis electores iurent digniorem eligere in præpositum Generalem, tamen cum mysterio addita sunt verba pensatis circunstantijs.

81 Y considerando lo docto deste lugar, se conforma con él el señor Luca *dict. discurs. 3. de Regular. num.* 11. y en el punto de la preleccion para los Curatos, desprecia mucho la literatura, quando tiene por necessarias otras circunstancias, y qualidades, *in tract. de Parrochis, discurs.* 1. *num.* 18. ibi: *Episcopus autem per ita idoneos renunciatos potest præligere eum, qui examinatoribus alijs debilior videatur in litteratura, ex ea clara ratione, quod suum arbitrium in præeligendo regulandum non est ex sola litteratura, quam sufficit habere ad limites idoneitatis; sed ex moribus prudentia, populi amore alijsque qualitatibus, vt apud allegatos, & infrà in Nucerina disc. 6. & in alijs, cum frequens experientia doceat litteratos, ac nimium ingeniosos, vel carere prudentia, quæ non semper magnorum ingeniorum comes est, vel malos mores habere, ingenium, ac litteraturam deturpantes, ac in hoc consistit frequens equiuocum examinatorum, opinantium ab eorum iudicio, ac relatione pendere prælectionem.*

82 Y

82 Y si los Reuerendissimos Padres General, y Comissario General se gouernaran para su determinacion por el mayor numero de personas, incurrieran en lo que reprobò el *Iurisconsulto Arcadio in l. Ob carmem 21. §. fin. ff. de testib.* ibi: *Non enim ad multitudinem respici oportet; sed ad sinceram testimoniorum fidem, & testimonia quibus potiùs lux veritatis adsistit.* Y assimismo lo reprobò el *S. Pont. Innocent. III. in cap. in nostra præsentia 32. eodem titul. de testib.* ibi: *Quia etiam ad multitudinem tantum respicere non oportet, sed ad testium qualitatem, & ipsorum deposita, quibus potiùs lux veritatis adsistit, ex quibus motum animi sui conuenit iudicem informare.*

83 Por lo qual en casi todos los Pueblos de España, en la eleccion, y distribucion de oficios de justicia, honorificos, y de gouierno, como son los que se llaman Alcaldes Ordinarios, Alcaldes de la Hermandad, Regidores, y Diputados, se consideran dos parcialidades, ò estados, vno de los nobles Hijosdalgo, otro de los Hombres buenos, y plebeyos, y à cada vno destas dos parcialidades, y estados se les concede la mitad de los oficios, aora sea considerandose muchos los de vna parcialidad, como sucede siempre en los plebeyos, ò considerandose el menor numero, como sucede en los nobles, *ex l. 1. titulo de los Alcaldes de la Hermandad 13. lib. 8. de la Recopilacion, y el auto acordado del Consejo Real de Castilla* 123. y por el *cap. 76. de la Iunta General del Reyno, y sus Procuradores de Cortes, que se juntaron en Madrid el año de* 1552. *de quo D. Larrea decis. Granatens. 41. num. 4.* quien funda latamente, que por estas leyes, y por la costumbre del Reyno se despachan prouisiones Reales, para que en todos los pueblos se dèn la mitad de oficios à los nobles, como tambien testifica *Auendaño de exequendis mandatis, 1. part. cap. 19. num. 18. & 19. Burgos de*

Paz cons. 1. Otalora de Nobilit. 5. part. principali, cap. vlt. num. 8. Ioan. Garc. de Nobilit. Gloss. 6. num. 16. Sese decis. 8. tom. 1. num. 12. Dom. Valençuela cons. 166. à num. 1. quien latamente funda, que este priuilegio no se puede prescribir a fauor de los plebeyos contra los nobles, y la razon principal en que se funda con todos los Autores que disputan esta materia, es, porque se funda en interès de la causa publica, que se considerò en el tiempo primitiuo de los Romanos, *ex l. 2. §. Deinde cùm post 25. ff. de Origine iuris*, ibi: *Factum est, vt tribuni militum crearentur, partim ex plebe, partim ex patribus consulari potestate; & in §. sequenti*, ibi: *Cùm placuisset creari quoque ex plebe Consules cœperunt ex vtroque corpore institui.* Y el señor Larrea en el *numer.* 5. por el lugar de *Oracio lib. 4. Carmin.* y *Quintiliano lib. 5. cap. 10. Aristot. lib. 2. Polit. cap. 10.* y muchos textos, y autoridades, Diuinos, Canonicos, y Ciuiles, dize, ibi: *Quod equidem maxima nititur ratione, nam Reipublicæ interst à nobilibus gubernari.* Y la razon la dà Vargas *de Nobleza, disc. 10. num. 3.* ibi: *Si bien los del Pueblo lo contradixeron, valiendose de executorias, que dezian tener en contrario, y probando la inmemorial possession en que estauan de no dar oficios a los Hijosdalgo, porque todo esto no bastò à excluirlos, ni aunque para ello tuuieran priuilegio, segun es resolucion de Auendaño, y de Burgos de Paz; porque la Republica està mejor autorizada, amparada, y defendida con el gouierno de los nobles, assi como lo està la muger con el marido noble, y poderoso.* Es tambien lugar copioso el del docto, y Politico Bobadilla *lib. 1. Politica, cap. 4. à num. 15.* y *Burgos de Paz cons. 10. num. 29.* dize: *Quod interst Reipublicæ gubernari per nobiles, & non per plebeios.* Y que por esta razon en el Concilio Clarometense Canone 8. se estatuyò, *Episcopos debere esse nobiles ortos ex illustri genere, nisi Pontifex dispensaberit.*

84 Y en diuersas Naciones està establecida en los oficios la preferencia de los nobles, y entre otros que refiere *Valençuela Velazquez, dict. conf. 166. à num.* 1. en el *num.* 10. dize, ibi: *Imò apud Indos, & Barbaros idem fuisse obseruatum ostendit Diodor. Sicul. lib.* 5. Y en todas partes la razon hà sido por la presumpcion experimentada del buen obrar de los nobles, y lo monstruoso de los innobles. Y en los pocos nobles se considera la Aristrocacia Politica, y en los muchos populares là Democracia, y confusion, *vt explicat Valençuela dict. conf. 166. num. 35. cum seqq.*

85 Y en tanto grado se les dà la mitad de oficios a los nobles, que aunque lleguen a ser tres solos, constituyen parcialidad, y estado, y les tocan, y pertenecen, *ex l. Nerantius 85. ff. de verbor. signific. vbi tres constituunt Collegium, & in puncto Ioan. Garcia de Nobilit. Gloss. 35. num. 51. Larrea dict. decis. 41. num. 11. Amaya in l. Interualla 3. Cod. de munerib. & honoribus, lib. 10. Vargas de Nobleza, dict. discurs. 10. num.* 4. Y en tanto grado es de los nobles la mitad de oficios, que aunque no aya numero competente para nombrarlos, guardando los intervalos, y huecos de tres años, se despacha *Prouisiones Reales, para que sean reelegidos, por el Auto acordado del Consejo Real de Castilla* 123: ibi: *Y de aqui adelante la dicha Prouision ordinaria se dè, para que en los dichos Lugares, no auiendo numero suficiente de Hijosdalgo, puedan ser reelegidos à los messmos oficios los Oficiales del Concejo Hijosdalgo, passado vn año. Vargas de Nobleza, dict. cap. 10. num. 4. Ioann. Garcia de Nobilit. Gloss. 35. num. 77. D. Francisco de Amaya in dict. l. Interualla, Cod. de munerib. & honorib. lib. 10. num. 14. & 15.* Y por la experiencia vemos, que en los mas Lugares del Reyno, aunque se compongan de quinientos, ò mil vezinos plebeyos, no passan de cinquenta, ò ciento los nobles, y sin embargo tienen

su

su mitad de oficios precisa, è invariable.

86 Y aplicando esto a el caso presente, parece muy propio, por la autoridad del señor Carden. Luca *de Regul. disc.* 1. *num.* 12. ibi: *Atque omnium Religionū, vel ordinum regimen ad formam Reipublicæ, siue vniuersitatis redactum est.* Y siendo a todos tan notoria la nobleza, y lo esclarecido de los Criollos, como aquellos que conservan en sus venas lo ilustre de los linages de España, siendo tan excelsa esta nobleza, como fundò latamente el señor Solorçano *sup. relatus num.* 75. comparando la vna, y otra Nacion; y generalmēte la *Glossa in l.* 1. *Cod. de Alexandrinis primatibus, lib.* 11. *Vbi virum minoris nobilitatis, qui originem duxit, ex nobilissima Ciuitate esse præferendum nobiliori alteriùs inferioris Ciuitatis; & Bartol. ibidem, & post eum Angelus, Ioannes Platea, & Rebuffus dicunt meliùs esse, vt quis sit mediocris Ciuis vnius nobilis, & honorabilis Ciuitatis, quam esse maiorem Ciuem, mediocris cuiusdam Ciuitatis, quos & alios refert Tiraquellus de Nobilitate, cap.* 12. *num.* 1. *& num.* 4. refiere el *cap. Episcopus* el 2. 7. *quæst.* 1. *vbi ita scribitur Episcopus de loco ignobili ad nobilem per ambitionem non transeat.* Y la *l.* 1. *ff. de censibus*; donde se refiere la patria de *Vlpiano, noble, y prudente Iurisconsulto de la noble Region de Siria*; y el lugar de *Titolibio lib.* 4. *Belli punici*, para la nobleza de la Ciudad Castulonense Hispaniæ: parece que pudieran los Padres Criollos quietarse, y sossegar, quando con tantas ventajas se les concede mas que a los Españoles con la Alternatiua, especialmēte considerando, q̃ en el origen de la vida, *etiam in vtero matris*, se infunden como en las plantas los efectos de la tierra; en los racionales el mouimiento del animo, *& sublimiores, & acriores vires naturæ Constātio Rogerio tract. de Sūmo bono, q.* 2. *n.* 11. *ex Gloss. in cap. Venerabilem, de electione, verb. Progenitores, Petrus Tirce apud*

Do-

Dominicum Aruma de Iure publico, disc. 16. *D. Valençuela dict. cons.* 166. *num.* 47. con que naciendo los Padres Criollos en Indias, participan de la influencia de la tierra, y de sus Astros, con grande minoracion à la excelencia, y altura de los nacidos en España, *vt in puncto considerat D. Solorzano dict. tom.* 2. *de Iure Indiarum, lib.* 1. *cap.* 28. *num.* 12. ibi: *Americanum cælum influere, inconstantiam, lasciuiam, & mendacium, quæ vitia propria Indorum esse reperta sunt, & paulatim ex vi constelationis, propria etiam erunt Hispanorum, qui in illis Prouintijs nascuntur, & aluntur, quod iterum repetit lib.* 3. *cap.* 3. §. 4. *pag.* 21. *dicens: Se suspicere Americanum cælum, & solum non ita hominibus gratum, & aptum, quam heruis, ac metallis esse quanuis illi ab Hispanis descendant. Bonumque frumentum in agro sterili, & in fecundo seminatum degenerare solere, & in millium, vel lolium conuerti.*

87 De què procede el cuydar los Reyes de España de embiar Comissarios Generales à las Indias, y demas otros particulares, con el numero de Religiosos necessarios, y aptos, *ad conuersionem, prædicationem, & doctrinam Indorum, vt in missionibus occupentur*, à expensas de los mismos Reyes, *vt testatur ipse Solorç. dict. lib.* 3. *cap.* 25. *num.* 41. *&* 92.

88 Considerados estos fundamentos, y què por ellos la Alternatiua es conveniente à la paz, y bien publico de la Religion, y destas Prouincias; veamos si la resolucion de los Doctores, que hablan en los terminos della, la impugnan, ò la fauorecen, y admiten.

89 El señor Luca *tractat. de Regular. discurs.* 6. *num.* 10. dize, que ponderando la razon por la qual se acostumbra à establecer la Alternatiua en las Religiones, *pro electione passiua*, halla que es por quitar los monopolios, y porquè los superiores què han sido elegidos à los Oficios, y Prelaturas de vna Prouincia, ò

 Na-

Nacion, suplanten otros de la misma Prouincia, ò Nacion, y assi perpetuamente vendrà à estar en ella todo el regimen de la Religion, ibi: *Ponderando etiam rationem ob quam huiusmodi Alternatiua, siue ordo turnarius impassiua electione in Religionibus statui solet, ad tolenda scilicèt monopolia; & ne superiores pro tempore assumendo ad officia, & praelaturas, personas eiusdem Prouinciae, vel Nationis, aut Ordinis, à quibus pendet futura electio, ita supplantarent alios, atque perpetuum redderent in vna Natione regimem Religionis, vt per Fagnan. in cap. Cum dilectus, de consuet. num. 33. 35. & 36. & Rot. decis. 65. part. 1. recent. Farin. num. 10.*

90 Esta razon que mueue el dictamen del señor Luca, la ay tan propia en el caso presente, con el aumento de los perjuizios publicos, que quedan ponderados en la parcialidad de los Padres Criollos, que dexa la materia sin genero de duda. Y en el *discurs. 3. eodem tract. de Regul. num. 9. & 10.* bueluè à repetir la misma razon; y en respuesta de la *Decision Rotal 65. part. 1. recent.* y de la libertad que se requiere en las elecciones adelanta otra sacandola de *Fagnan. in dict. cap. Cum dilectus, num. 38.* conviene à saber, si en la parcialidad, à quien se concede la Alternatiua, probablemente aya de auer personas dignas, y idoneas, ibi: *An scilicèt Prouinciae, vel Nationes inter quas haec Alternatiua, seu turnus introducatur sint magnae, atque notabilem habeant numerum Religiosorum inter quos probabiliter personae dignè, ac idoneae extiturae sint, vndè propterea rectè practicabilis remaneat electionis libertas;* y esta razon aumentatiua se halla cabal en los Padres Españoles; y assi sale la consequencia muy propicia, y fauorable à ellos.

91 Y por vltimo el señor Luca *dict. num. 10. versic. Attamen,* refiere, que lo que èl dezia, y sentia era, que procedia rectamente el establecimiento de la Alter-

ternatiua, quando la misma Religion, por bien de la paz, y quietud concordemente se estableciesse, y pidiesse la confirmacion de su estatuto à su Santidad, y que al contrario seria se opusiesse la mayor parte de la Religion, ibi: *Attamen dicebam, quatenus ad hanc rem pertinet, vt id rectè procedat, quando ipsa Religio pro bono pacis, & quietis vniuersalis, ita concorditer statuit adeò. vt ea supplicante Sanctissimo pro aprobatione huius statuti, vel determinationis de hoc disputari contingat.* Et infrà ibi: *Secus autem, vbi maiori parte Religionis reluctante aliqui particulares, vnius Prouinciæ, vel nationis id petant.* Y respecto de que estas circunstancias assisten à los Padres Españoles, porque toda la Religion concordemente ha establecido la Alternatiua diuersas vezes, y ha obtenido confirmaciones Apostolicas, es preciso que se confiesse, que tambien les assiste el dictamen, y sentir del señor Luca.

92 No se puede dudar, que tambien tienen à su fauor la resolucion de Fagnano *in dict. cap. Cum dilectus, num. 25.* ibi: (hablando de la Alternatiua estatuida por el Capitulo General de Somasca, *de qua num. 9.*) *Sed his non obstantibus respondendum videtur decretum, vt proponitur editum à Capitulo Generali esse validum, & seruandum ex duobus præcipuè fundamentis.* Y el primero pone la autoridad del Capitulo General *in condendis statutis, ex cap. 1. & ibi Gloss. verbo, Constitutum, de his quæ fiunt à maior. part. Capit. cap. in singulis, §. huiusmodi, & §. Si verò, de Stat. Monach.* Y tambien le funda en los numeros siguientes hasta el 39. en tantos textos, y autoridades Canonicas, que dexan la materia indubitada. El segundo fundamento es, que el estatuto que restringe la eleccion à ciertas personas, no quita la libertad della, como en el matrimonio, y en el legado, y otros exemplos que pone desde el *num. 39. ex cap. gemma, & ibi Authores de sponsal.*

sal. & *l. Cum tale,* §. *Arbitratu, ff. de condit.* & *demonstrat.* Y desde el *num.* 46. passa à responder à todos los argumentos contrarios, y à la decision de Rota 65. *p.* 1. *recent. suprà relata,* diziendo, que se obtuuo la Confirmacion Apostolica con vicios de obreccion, y subreccion, suponiendo, que la misma Congregacion, de cuyo perjuizio se trataua, auia hecho suplica por la Confirmacion del Estatuto, y que esto fue incierto, *vt videre est num.* 55. Y respecto de que este motiuo no le ay en las Confirmaciones Apostolicas de la Alternatiua de los Padres Españoles, no se les puede excluir por èl.

93 Y aunque en el *versic. fin. dict. num.* 55. dize, que auiendo hecho la Congregacion de Somasca el decreto, y tratandose de su perjuizio le renunciò, no es este el fundamento precipuo de su resolucion, si fueron los dos fundamentos que quedan ponderados, como el mismo Fagnano lo testifica *dict. num.* 25. & 39. y mas claramente en el *num.* 56. inmediato al *versic. fin.* ibi: *Ex quibus omnibus concluditur hoc decretum esse validum, & consequenter obseruandum in proximo Generali Capitulo, ex dispositione tam iuris communis, cap. In singulis,* §. *huiusmodi,* & §. *Si verò, de Stat. Monachor. quàm Constitutionum Congregationis.*

94 El Padre Thomas Sanchez *lib.* 4. *de Matrimonio disput.* 12. *num.* 20. dize, que es valida, y libre la eleccion, y que ay consentimiento electiuo, y libertad en èl, quando se elige indiuiduo de cierto genero de personas, ibi: *Sed quamuis electio metu facta nulla sit, cap.* 3. §. *Cæterum, de elect. in* 6. *valet, quando non est alicuius determinati, sed alicuius ex certo personarum genere: tunc enim habet substantialia electionis, cum sit inter plures: ergo similiter valebit matrimonium, vbi aliquis non cogitur cum certa persona contrahere. Secundò, quia inter plures datur consensus electiuus, l. serui*

ele-

electione, ff. de legat. 1. *ergo tum eligat vnam personam, potius quam aliam dabitur consensus electiuus, & ita libertas:* & postea ibi: *Nec obstant rationes opposite non prima, quia quidquid sit electione, an tunc valeat disparatio in matrimonio, nam aliæ electiones possunt à lege restringi ad duos, ita vt alterum ex illis, tantum fas sit eligere.*

95 El Padre Pellizario es del mismo sentir que Sanchez *in Manual. Prælat. tract.* 9. *cap.* 2. *num.* 34. donde pregunta si la eleccion de los Prelados Regulares se puede coartar à cierto genero de hombres; ò à elegir cierto, y determinado numero; y responde, que en el primer caso, auiendo justa causa, se puede coartar, y se dirà que ay libre eleccion, como la ay en el Summo Pôtificado restricto al Collegio de los Eminentissimos Cardenales, y en la eleccion de Beneficios restricta à los propinquos, ò consanguineos; y en el segundo caso dize, que no ay libertad, porque se precisan los Electores à elegir tres señalados, que precisamente se han de elegir, y que al contrario serà si de estos se debiesse elegir vno, ò si en el cierto genero de personas no huuiesse mas que dos idoneos, porque en este caso, aunque se restringe la eleccion, es valida, y libre, refiere, y alega à Santo Thomàs, Panormitano, Portel, Samuelio, y al Padre Sanchez, con que se escusarà ponerlos à la letra por no dilatar mas el discurso; verba Pellizati sunt. *Quæro decimonono, an electio Prælatorum Regularium possit arctari ad certum genus hominum, verbi gratia, ad eos qui quinquaginta annos attigerunt, tali aut tali gradu sunt insigniti, vel etiam ad certum numerum eligendum, verbi gratia, ad tres. Respondeo iuxta occurrente causa posse arctari priori modo, non item posteriori, ita Miranda in terminis suprà artic.* 22. *Portel. suprà num.* 4. *aliique. Et quidem quod electio arctari possit priori modo probatur,*

M tum

tum quia sic non tollitur libertas eligendi; nam electio Papæ est restricta ad Cardinales, ita vt non possit eligi, nisi vnus ex illis, & tamen est liberatum, quia potest institui Beneficium, vt conferatur solum propinquis institutoris: tùm quia valet consuetudo, vt Abbas certi Monasterij non eligatur, nisi de certo quoddam Monasterio, cap. Cum dilectus, de consuet. Tunc quia hinc non sequitur Electores posse in aliquo casu astringi ad eligendum indignum: si enim contingat intra illud genus personarum ad quas restricta est electio, non reperiri vllum dignum, tunc cessat ratio statuti, aut præcepti, per quod fuerat præscripta illa restrictio, sicque eligi poterit, alius dignus. Quod vero posteriori modo non posse restringi electio; patet, quia sic tollitur libertas electionis, quæ ita est de substantia, vt consuetudine induci non possit, quod non sit libera, sicut notauit Abb. cap. Cum terra, de elect. num. 4. & habetur dict. cap. Cum terra; vnde & talis electio esset nulla.

96 *Moneo hic vnum, electionem fore liberam in casu, quo vnum tantùm proponatur eligendus, si Electores possint illum non eligere: ad hoc enim vt actus electionis sit liber sufficit, quod sit liber quoad exercitium: siquidem quod possibile est non esse, non necesse est esse, vt aduertit S. Thom. 1. 2. quæst. 13. artic. 6. è contra non censetur libera, ideòque est nulla electio in qua Electores coarctentur ad 3. aut 4. personas eligendas: sicque decidit Sacra Congregatio teste Samuelio tract. 2. de elect. D. 1. contr. 4. num. 5. qui benè monet, num. 13. secùs dicendum si præfata coarctatio pendeat ex voluntate Electorum, aut ex alio accidenti, vt si electio fieri debeat ex certo gremio personarum, & ibi non sint, nisi duo idonei, tunc enim electio esset coarctata, & tamen teneret, vt aduertit Sanchez lib. 4. de Matrim. 12. D. 12. num. 20.*

97 El Breue de la Santidad de Vrbano VIII. es

de

de dos de Setiembre de 1622. lo pone à la letra el señor Solorzano *tom. 2. de Iure Indiar. lib. 3. cap. 26. num. 96.* y tiene la clausula *motu proprio, & ex certa scientia, ac matura deliberatione*, à fauor de los Padres de San Agustin, *prout in alijs Indiarum Prouincijs, tam prædicti, quàm aliorum Ordinum in similibus obseruari consueuit.* Y en el *num. 97.* confiessa el señor Solorzano, que se acostumbran expedir Cedulas Reales por el Consejo Real de las Indias, para que los Reuerendissimos Padres Generales concedan las Alternatiuas, y para que los Virreyes, y Chancillerias Reales de las Indias las hagan executar; por ser grandemente conueniente à la reformacion, paz, y tranquilidad de las mismas Religiones, ibi: *Solentque in Regio Consilio facere expediri littera ad dictarum Religionem Generales, vt has Alternatiuas concedant, & ad pro Reges, & Regias Chancellarias Indiarum, vt eas exequi faciant. Nimirum, quia vt dixi, vulgò creditum est id ad reformationem pacem, & tranquillitatem ipsarum Religionum valdè expedire, vt vel ex verbis narratiuis, & proœmialibus colligitur.*

98 Y aunque en el *num.* 102. el señor Solorzano dize, que sabe, que las disensiones, y parcialidades no han cessado con dicho Breue, y que fue sugestion la que se hizo al Pontifice, y que auiendo llegado la causa à ser incierta, debe cessar la disposicion dèl, y que esto se debe atender para no estender las Alternatiuas: tiene legal, y prudencial respuesta; porque el Breue, aunque expressa, que la Santidad de Vrbano VIII. estatuyò, y ordenò la Alternatiua para la paz, y quietud. Auiendo puesto la clausula referida, *motu proprio certa scientia, ac matura deliberatione*, manifiesta que no pudo auer sugestion, ni que se mouiò por relacion de parte interessada, y que se gouernò por el bien vniuersal politico de la Religion, *cap. Si motu proprio, de*

Pra-

*Prabend.in 6.Clement.Si Romanus Pontifex,eod.tit.de Prabend.August.Barbos.de clausul.vsu frequent.clausul.79.num.14.16.29.32.& seqq.*atendiendo à la cóseruacion della, y à la obseruancia Regular, en que vàn mas bien educados,y instruidos los Religiosos de España,y en el gouierno de las Prelacias, y oficios, y en la adquisicion,y conservacion de los bienes, y limosnas, y à este fin son las palabras de las Cedulas Reales referidas, que pone el señor Solorzano *dict. num.27.& in num.95.* ibi: *Sub eo colore, & pratestu, quod ita ad meliorem gubernationem, & Prouinciarum conducat, & quod qui Hispania transfretarunt magis obseruantes Regularis disciplina esse soleant, & magis item apti ad gubernationis habenas regendas, &c.*

99. Y estas razones,como miran al bien comun,y no à los indiuiduos,son las supremas,y que vencen à las particulares,de las disensiones que se introducen, *ratione ambitionis officiorum,*por la ley de las doze tablas,que dispone,*Salus populi supprema lex esto*; y la *l.Sunt persona 43.ff.de Relig.& sunt.fun.* ibi: *Nam propter publicam vtilitatem,ne in sepulta cadauera iacerent, strictam rationem insuper habemus: quoniam nonnumquam in ambiguis, Religionum quastionibus omitti solet,nam summam esse rationem, qua pro Religione facit.*

100. A este fin de la conueniencia publica,paz,y concordia della,es lo que escriuiò el *P.Peirinis tom. 2.de Pral.quast.2.cap.3.§.3.num.17.*y aunque no habla en el punto de Alternatiuas,sino de facciones,que las llama sediciosas, y con Principe, y cabeça dellas en el *num.*19.y 20. exclamando contra estas facciones,las quales siempre procuran crecer en numero, y atraer mas votos,y nouicios para dominar siempre à la parte inferior,y tener el gouierno, y oficios, escudriñando, y culpando los defectos de los otros,que

todo

todo lo considera en desolacion, y perdicion de la Religion, para remedio de ella, propone diuersos medios de caridad, amor, y paz, y que se arranquen, y quiten los que se hazen cabeças de la faccion, ò sedicion, y esto es considerando generalmente lo que sucede en todas las Religiones de vna Nacion, quanto mayor es la razon entre dos Naciones, que la vna es de mayor numero, con oposicion à la otra, y que para su exclusion siempre procura buscarle sus defectos, y acriminar sus imperfecciones, y privarla de que no tenga nouicios que la aumenten, y deslumbrando los defectos de los propios, y haziendolos perfectissimos, sacando la consequencia para recibir nouicios, conseruandose en mayor numero, y faccion, tener el dominio, gouierno, y oficios, de que es preciso se siga el agrauio, y desconsuelo de los Españoles, y que clamen para que se les deshaga, *& ecce proveniunt, discordiæ dissensiones, & perturbationes pacis publicæ*, como se experimentaron en el tiempo de la Santidad de Vrbano VIII. quien no hallò para medio de apaciguarlas otro que el de la Alternatiua, con madura deliberacion, y lleno consejo.

PARTE TERCERA.

101 En esta tercera parte se prometiò discurrir sobre que las Alternativas estatuidas por los Capitulos Generales, y por los Reuerendissimos PP. General de toda la Orden, y Comissario General de Indias, con confirmaciones Apostolicas, son executiuas, y no apelables, *saltim in effectu suspensiuo.*

102 Pruebase este Discurso, lo primero, porque estas Alternatiuas estàn estatuidas, y determinadas por ley que hizieron los Capitulos Generales, *vt iam remanet fundatum*, y las leyes son executiuas, *ex sua na-*

natura, ex l. fin. §. 1. ff. de appell. recip. vel non ibi item si ex perpetuo edicto aliquid decernatur: id quo minùs fiat non permittitur appellare, l. 1. ff. à qq. appell. non lic. ibi: *Et quidem stultum est illud admonere à Principe appellare fas nos esse*, ni aun el mismo Principe se permite apelar de su Senado, *dict. l. 1. §. Sciendum 2. ff. à qq. appell. non lic.* ibi: *Sciendum est appellari à Senatu non posse Principem, idque oratione Diui Adriani effectum concordat, l. à Proconsulibus 10. C. de appellat. l. Gradus, C. de adult. cap. qui peccat 23. quæst. 4. Gloss. & Abb. in cap. Consuluit, de appell. Salgad. de Reg. Protect. 3. part. cap. 6. num.* 34. donde refiere la practica de los Tribunales en no admitir suplicas, y si se interponen, no se oyen, y se castiga al que las haze, para impedir la execucion de ley.

103 Lo segundo, porque se trata de la publica vtilidad, paz, y quietud de las Prouincias, *ex l. fin. C. quor. appellat. non recipiant*, ibi: *Et publicarum necessitatum, & priuati herari deposcit vtilitas, ne commoda, qui domui nostræ debentur calidis debitorum artibus differantur, quamobrem, appellatione eorum reiecta, &c. l. fin. ff. de appellat. recip. vel non in princ.* ibi: *Si res dilationem non recipiat, non permittitur appellare; & in puncto tenet Fr. Manuel Rodrig. quæst. Regular. tom. 1. quæst. 29. art. 2. & 3. & in Sum. tit. de Ordine iudiciar. cap. 13. num. 5. Cerol. in praxi, 2. part. verbo Regulares, vers. 6. Sesse de inhib. cap. 29. §. num. 44. & in Epistola ad Regem, num. 49. Salg. de Reg. Protect. 1. p. cap. 2. §. 5. sub num. 17.*

104 Lo tercero, porque son estatutos, y determinaciones extrajudiciales, y sin figura, ni forma de juizio, *ex cap. Concertationi 8. de appellat. in 6.* ibi: *Et quibuslibet extraiudicialibus actibus præcipuè si intra decem dies non appellaberint, Gloss. in cap. non solum, de appell. in 6. Panormit. in cap. Cum nobis, de elect. colum.*

5. *Rota decis. 34 aliàs 344. de appell. in nobis Salgad. de Reg. Protect. 2. p. cap. 13. num. 1. & 188. & in num. 16. &* 17. dize, que es dificultoso probar la injusticia de los autos extrajudiciales, porque el juez informa su animo, *tam per scripta, quàm per non scripta*, y que siempre la presumpcion està por el acto extrajudicial, y no se cree el grauamen que interpone el que apela, y en el interin se puede executar sin el temor de los atentados.

105 Lo quarto, porque la determinacion de los Reuerendissimos Padres General, y Comissario General fue en virtud de comission, con la clausula *pro in Domino magis expedire censebunt*, que mira à honerarles la conciencia, en cuyo caso, *non datur appellatio, ex cap non solum, de regul. iuris in 6. Scacia de appellat. q. 16 concl. 15. num. 3. Barbos. de claus. vsu frequent. claus. 24. conscientiam tuam hon. ramus, num. 7.*

106 Lo quinto, porque la misma comission fue con la clausula, *quod pro eorum arbitrio, & prudentia censebunt*, la qual no permite apelacion, *ex l. non quidquid iudicis potestate committitur id subijcitur iudicis necessitati ff. de iudic. Gloss in Clement. 2. de iudic. verbo Valeat, & in Clementina sæpè contingit, de verb. signif. Gratian. discept. Forens. tom. 1. cap. 146. num. 13. Salg. de Reg. Protect. 3. p cap. 13. n. 49. & 63.*

107 Lo sexto, porque auiendo como ay Confirmaciones Apostolicas, que son executiuas por su naturaleza, *ex cap. Cum accessissent 8. de Const.* ibi: *Ac statutum ipsum authoritate Sedis Apostolicæ fuisse postmodum (sicut dicitur) confirmatum, vos illud faciatis in suo robore permanere, cap. Cum. M. Ferrariens. 9. eodem tit. de Constitut. cap. Si quando, de rescript. l. Digna vos, C. de leg. cap. 1. & 2. & cap. Bonæ memoriæ 3. de Confirmat. vtili, vel inutil. Felin. in cap. fin. de præsumpt. Rota in vna Lucana plebis 8. Iunij 1571. relata à Salgad. de*

Reg.

Reg. Protect.2.p.cap.14.num.43. y por esto no se admite apelacion, *Nicolas Garcia de Benefic.p.9.cap.4.num.18.vbi refert aliam decisionem Rotæ*; y Salgado en el mismo lugar, *num.39.vers.In cap. succedit,& 43.&* 44. hablando de confirmacion del Ordinario hecha *extra iudicialiter*, sobre donacion, ò legado, ò concession de derecho de Patronato con propia jurisdicion ordinaria, ò con comision Apostolica para confirmar otro qualquier acto, *& in puncto statutorum, seu Constitutionum Religionum confirmatarum à Sede Apostolica, vt sint executiua, & pro earum executione Auditor Cameræ det monitoria, etiam in causis, & negotijs Regularium, ex Bulla 28. Pauli V.§.14. tenet Prosp. Fagnan. in cap. De priore, de appell. num.24.*

108 Lo septimo, porque en los negocios, y causas de los Regulares, que se tratan extrajudicial, y politicamente, *ad correctionem morum, & regulare disciplina*, no se admite la apelacion suspensiua, *ex cap. Ad nostram, de appellat. cap. De priore, eod tit. & alia quæ congerit latissimè, Prosp. Fagnano in dict. cap. Ad nostram, præcipuè num.15. vbi dicit, quod casus correctionis est transmutare, id quod aliquando tenuit, & in dict. cap. De priore, à num.16.24.& 30.* Y en nuestros Reynos de España està esto tan en observancia, que se mādò guardar por ley Real dellos, quitando el recurso de la fuerça, porque con pretexto dèl no se embaraçasse lo executiuo: es la *ley 40 tit.5. lib. 2. Recop. quam exornat D. Salgado de Reg. Protect.1.part.cap.2.§.5. à num.10.*

109 *Non vtcumque*, parece que no se puede admitir apelacion por los fundamentos referidos en el efecto suspensiuo, pero ni en el devolutiuo, *neque per viam recursus, seu supplicationis*, pruebase haziendo distincion de las dos Prouincias de los Doze Apostoles de Lima, y de los Charcas; porque en quanto à esta

de

de los Charcas, auiendo como ay la determinacion, estatuto, y ley del Capitulo General del año de 1664. confirmada por la Sede Apostolica, no se pudo apelar, como queda fundado, ni se admiten suplicas contra ley, y por la opinion mas fauorable solo vna suplica se admite in devolutiuo, à distincion de la apelacion, que se admiten dos: En la suplica es texto claro, *in l. Si quis adversus 5. C. de precib. Imperat. offerend.* ibi: *Victus qui defuerit, nullam habebit licentiam, iterum super eadem causa supplicandi, & in Hispania est lex 17. tit. 23. p. 3. & l. 2. tit. 19. lib. 4. Recop.* Y en Portugal es la *ley 1. tit. 95. §. 9. lib. 3. ordinamenti, Scacia de appellation. quæst. 19. remed. 3. num. 28. Giurb. decis. 66. num. 1. & 2. D. Larrea decis. 39. num. 3. & decis. 77. num. 1. & alios quos refert Pereira de Reuis. cap. 98. numer. 1. Menoch. de Arbitrar. lib. 1. q. 70. num. 48.* y en lo tocante à apelacion es el texto *in l. 1. & tot. tit. C. ne liceat, terc. prouocar. Clement. 1. de sent. & re iudic. cum vulgat.*

110 Este caso es de suplica no de apelacion, porque teniendo el Capitulo General, como tiene, y tenemos fundado, la Regalia de hazer leyes, *sicut Princeps*, sus determinaciones no admiten apelacion, sino recurso por via de suplica, como solo se admite en lo mandado por los Principes, ò por los que estàn en su lugar, ò por su Senado supremo, *ex l. Si quis adversus, & authent. quæ supplicatio, C. de precib. Imperat. offerend. Menoch. de Arbitrar. dict. lib. 1. q. 70. num. 21.* ibi: *Comprobatur à fortiori, quod etsi à sententia Principis, vel eius qui est loco Principis non appellatur, vt diximus suprà, attamen haberi potest ad ipsummet Principem recursus provecto supplici libello, vt causa revideatur, l. Si quis adversus, & authent. quæ supplicatio, C. de precib. Imperat. offerend. & scribunt per multi congesti*

à Rebuff.in comment.ad Constit.Regias Gallicæ, tom.1. in tract.de supplicationib. in præfat. num. 28. Deciano in consil.47.num.9.lib.1.& Contardo in l. vnica,q.8.n. 16.C. si de moment. posse fuerit appellat. & idem ego scripsi in commentar.de adipisc.possess.remedio 4. n.896. vbi idem dixi à sententia Senatus peti posse revisionem per supplicationem,etsi appellare non liceat, & præter-ibi allegatos; idem respondit Iason in consil.16. in fine, lib.3.& in hac Mediolani Ciuitate, sic cautum est noua Constitutione in titulo de Senat. §.potest. quæ quidem constitutio habet locum etiam in causis, tam ipsi Senatui delegatis, quàm ordinario iure sibi competentibus, vt intellexi aliquando litteris Cæsareis fuisse declaratum, confertque tradit Rebuff.in loco suprà citato num.37.& 91.post Imol.in l.ex consensu,§.vlt.num.40.ff.de appellat.quod licèt appellari non possit à sententia delegati, qui commissa fuit causa remota appellatione, attamen supplicari potest.

111 Deste lugar se descubre, que la suplica, ò recurso vnico, que se permite, es *ad eundem Principem, seu Senatum*. Y respecto de que los Padres de los Charcas recurrieron, y suplicaron de la determinacion del Capitulo General del año de 664. al que se celebrò en Toledo el de 1670. donde se confirmò la Alternatiua, se hallan *penitus inadmissibles*, en apelació, y en suplica, para lo qual son muy propias las palabras de Casiodoro *lib.1.variar.Epistola* 5. ibi: *In immensum trahi non decet, finita litigia, quæ enim dabitur discordantibus pax, si nec legitimis sententijs aquiescant? Vnus enim inter procellas humanas portus instructus, quem si homines feruida caliditate prætereunt inundosis iurgijs semper errabunt.*

112 Y porque en quanto à la Prouincia de los Doze Apostoles de Lima, no solo proceden estas ra-

zo-

zones, por auer ſido las determinaciones de los dos Capitulos Generales contra ella, ſino porque de mas tiene contra ſi la tercera determinacion de los Reuerendiſsimos Padres General de toda la Orden, y Comiſſario General de Indias del año de 76. con las comiſsiones del Capitulo General, y de la Sagrada Congregacion de Eminentiſsimos Cardenales del miſmo año, con confirmacion Apoſtolica de nueſtro muy Sãto Padre Innocencio Vndezimo, pues haſta quando ha de llegar la reſiſtencia, y innobediencia de los Padres Criollos, ni que fin ha de tener, ſi de vna ſuplica ſe haze otra, y della ſe ſuſcita exemplar para proceder *in infinitum*.

113 Tanta fuerça le hizo eſta conſideracion à la Sagrada Congregacion, que viendo la obſtinacion de los Padres Criollos en el vltimo recurſo, aunque mãdò eſcriuir la carta que queda referida en el hecho *num.6.* por lo que toca à los Padres de Lima, no quiſo mandar que ſe ſuſpendieſſe la execucion de la Alternatiua eſtatuida: Y por lo que toca à los Padres de los Charcas, ſe portò con tanta atencion à la Confirmacion Apoſtolica, que tampoco quiſo abiertamente ſuſpender la execucion, y el eſcritor della dà à entender que penetrò la mente de ſus Eminencias, con las palabras, ibi: *Et mens Eminentiarum ſuarum eſt, vt ſuſpenſa maneat executio quoad P P. de los Charcas.*

114 Y reſpecto de que en la Prouincia de los Charcas ay mayor razon de premiar, y inuitar, y llamar con la eſperança del premio à los Eſpañoles, por la mayor diſtancia que ay reſpecto de Lima, eſperan los Padres Eſpañoles, que el voto conſultivo de los Reuerendiſsimos Padres General, y Capitulo ſea à ſu fauor, y que la reſolucion de la Sagrada Congregacion de Eminentiſsimos Cardenales, igualmente los

fa-

fauorezca, dando la prouidencia que mas conuiene, poniendo fin à tantas resistencias, y innobediencias, y fastidios. *Saluo in omnibus, &c.* En Madrid à 26. de Agosto de 1682.

Fr. Manuel Ioseph de Villegas. *Lic. D. Iuan de Contreras Herrera.* *Lic. D. Iuan Gutierrez Coronel.*